

UNIVERSIDAD SAN PEDRO

FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS

ESCUELA DE DERECHO



**Imputabilidad de menores de edad en el nuevo proceso por
responsabilidad penal de adolescente-2018**

Trabajo de suficiencia profesional para obtener el título

profesional de Abogado

Autor

Casimiro Polo, Dante Herbert

Asesor

Díaz Ambrosio, Silverio

Huaraz – Perú

2018

DEDICATORIA

A mí madre, hermano y a una gran
compañera; por todo su apoyo,
comprensión y por dar me las fuerzas
de seguir adelante día a día.

AGRADECIMIENTO

A la Universidad San Pedro, por ser el ente gestor de mi desarrollo profesional.

A mis docentes y compañeros por compartir sus conocimientos conmigo.

Muchas gracias.

PRESENTACIÓN

Señores miembros del jurado, presento ante ustedes el presente trabajo de suficiencia profesional titulada, **IMPUTABILIDAD DE MENORES DE EDAD EN EL NUEVO PROCESO POR RESPONSABILIDAD PENAL DE ADOLESCENTE-2018**. La presente investigación se centra analizar y explicar los criterios de la doctrina y jurisprudencia peruana y el derecho comparado respecto al institución jurídica procesal penal de la imputabilidad del menor de edad y analizar la normatividad sustantiva y adjetiva penal que regula esta para elemental de la teoría del delito, todo ello en cumplimiento del Reglamento de Grados y Títulos de la universidad San Pedro SAD - Huaraz, para obtener el título profesional de Abogado. Esperando cumplir con los requisitos para la aprobación, presento ante ustedes el presente trabajo de suficiencia profesional, que fue revisado, analizado y levantado, las observaciones, para luego ser sustentado, señalando que los resultados que se proponen en las conclusiones y sugerencias, son congruentes con el marco teórico desarrollado.

Esperando que los resultados de la investigación constituyan un aporte a la ciencia jurídica y desde el punto de vista práctico su utilización en otras investigaciones, para estudiantes de derecho, presento ante ustedes la monografía, como consecuencia de un trabajo sistemático y objetivo que permitirá en la sociedad y en los entes jurisdiccionales tomar conocimiento del tratamiento de la imputabilidad del menor de edad y los alcances del nuevo proceso por responsabilidad penal adolescente.

Palabras Claves:

Tema	Imputabilidad
Especialidad	Derecho Procesal Penal

Keywords:

Text	Imputability
Specialty	Criminal Procedural Law

LINEA DE INVESTIGACION: Derecho

INDICE GENERAL

	Página
Dedicatoria.....	i
Agradecimiento.....	ii
Presentación.....	iii
Palabras Claves	iv
Índice General.....	v
Introducción.....	01
CAPÍTULO I: ANTECEDENTES.....	04
CAPÍTULO II: MARCO TEÓRICO.....	11
2.1. Teoría de la Prevención General Positiva.....	11
2.2. Teoría de Prevención Especial Positiva.....	13
2.3. Teoría de la Pena.....	14
2.4. La peligrosidad criminal.....	16
2.5. Infractor a la Ley Penal.....	16
CAPÍTULO III. LEGISLACIÓN NACIONAL.....	22
CAPÍTULO IV: JURISPRUDENCIA.....	25
CAPÍTULO V: CONCLUSIONES.....	29
CAPÍTULO VI: RECOMENDACIONES.....	31

RESUMEN	32
CAPÍTULO VII: REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	33
CAPÍTULO VIII : ANEXOS.....	37

INTRODUCCIÓN

El presente trabajo de suficiencia profesional aborda el tema referido a: **IMPUTABILIDAD DE MENORES DE EDAD EN EL NUEVO PROCESO POR RESPONSABILIDAD PENAL DE ADOLESCENTE-2018**. En los últimos años, hemos sido testigos de hechos delictivos que han captado la atención de gran parte de la prensa y a la sociedad en general. Esto no necesariamente por la gravedad de los mismos, sino por quienes fueron perpetrados. Es así que hoy, con más visibilidad, actos de secuestro, homicidio, robo, entre otros, implican activamente a niños y adolescentes que ante nuestra legislación son inimputables de responsabilidad penal. Con ello, surge para muchos, el interés por hacer una revisión o replanteamiento sobre la edad más acorde para imputar penalmente a un menor infractor y darles el trato merecido. Paralelamente, organizaciones y personalidades defensoras de los Derechos de los Niños y Adolescentes han mostrado su oposición a este tipo de propuestas.

Desde el punto de vista metodológico se emplearon los métodos, exegeticos, hermenéutico, argumentación jurídica y fenomenológico. La información obtenida fue contrastada con el marco teórico, de donde se extrajeron los puntos problemáticos, discusión, y las conclusiones.

Lo descrito, líneas arriba nos ha permitido que en la presente investigación planteamos la siguiente interrogante:

¿Cuáles son los fundamentos jurídicos dogmáticos de la imputabilidad de menores de edad en el nuevo proceso por responsabilidad penal de adolescente - 2018?

Objetivos del estudio. -

Los enunciados que pretendemos alcanzar en la investigación con relación al objeto de estudio son:

Objetivo General. -

Analizar y explicar los fundamentos jurídicos dogmáticos de la imputabilidad de menores de edad en el nuevo proceso por responsabilidad penal de adolescente -2018.

Objetivos Específicos. -

1. Analizar y explicar los criterios de la doctrina peruana y el derecho comparado respecto a la imputabilidad de menores de edad en el nuevo proceso por responsabilidad penal de adolescente -2018.
2. Analizar y explicar los criterios establecidos en la norma jurídica sustantiva y adjetiva respecto a la imputabilidad de menores de edad en el nuevo proceso por responsabilidad penal de adolescente -2018.

Variables de estudio. -

Una variable no es otra cosa que una propiedad o condición que puede variar y cuya variación es susceptible de ser medida. (Hernández Sampieri, Fernandez Collado, & Baptista, 2010). Las variables adquieren valor para la investigación científica cuando pueden ser relacionadas entre sí.

Las variables están ligadas con un concepto muy importante dentro de la investigación científica, con el de la operacionalización; ahora bien, este proceso consiste en establecer las variables y hacerlas susceptibles de un mejor manejo; esto es posible a través de dividir las variables en elementos para que puedan ser mejor utilizados en la investigación. (Ramos, 2014)

Empero, el uso de las variables en el campo de las investigaciones jurídicas, es pertinente cuando se trata de trabajos de campo, a saber, la medición de la población penitenciaria, el establecimiento estadístico de la violencia doméstica en cierta área geográfica, la magnitud de la causa de adulterio en algún juzgado de familia. (Ramos, 2014)

El uso de variables en investigaciones como la nuestra, que es de índole dogmático - jurídico es un despropósito, que solo satisface las exigencias de esquemas de proyectos e informes de tesis de algunas universidades, que son el reflejo de un marcado positivismo inmaduro. Como lo puntualiza además (Hernández Sampieri, Fernández Collado, & Baptista, 2010) que el uso de variables dependientes e independientes se da en el caso de hipótesis causales.

Variables. -

Las variables de la presente investigación son:

- Adolescente
- Responsabilidad Penal
- Imputabilidad
- Inimputabilidad
- Jurisprudencia
- Doctrina
- Derecho Comparado

El presente trabajo para una mejor sistematización, ha sido dividido en ocho capítulos: el primer capítulo está referido a los antecedentes; el segundo capítulo aborda el tema de la revisión de la literatura o marco teórico; el tercer, cuarto y quinto capítulo están referidos a la legislación nacional, la jurisprudencia y las conclusiones; finalmente en los capítulos seis, siete y ocho se presentan los temas referidos a las recomendaciones, referencia bibliográfica y los anexos.

CAPÍTULO I

ANTECEDENTES

1.1. Antecedentes-

¿Cuándo fue la última vez que te sentiste seguro/a cuando saliste de tu casa? No recuerdo ninguna época de mi vida en la que salir haya representado un peligro para cualquiera, desde niños hasta adultos. Nos hemos acostumbrado a vivir así, con miedo a que nos roben o agredan en cualquier punto de la ciudad, hasta en los lugares más concurridos y supuestamente más seguros, pues ya ni siquiera estar cerca de una comisaria es signo de seguridad.

Prendemos la televisión, ponemos el noticiero y ¿qué es lo primero que vemos? robos, secuestros, asesinatos; no hay día que pase que no ocurra algún delito, y tan solo agradecemos que no haya sido ninguno de nuestros seres queridos, y esperamos no ser los siguientes. La delincuencia por ejemplo en la capital del Perú - Lima, es uno de los principales y además crecientes problemas en nuestro país, sin embargo, las autoridades no toman las medidas suficientes para poder parar esta ola de violencia e inseguridad que estamos viviendo.

Hoy en día salir a las calles representa un peligro para cualquiera, desde niños hasta adultos a diario se observa robos, secuestros, asesinatos; provocado por los

adolescentes menores de 18 años, no hay día que pase que no ocurra algún delito, y tan solo agradecemos que no haya sido ninguno de nuestros seres queridos, y esperamos no ser los siguientes, los casos que hacen referencia de este tipo de fenómeno social. Revisando bibliografía, se pueden citar a:

Cortez, (2010) (Guatemala) en su tesis Doctoral titulado “La Inimputabilidad del Niño y Adolescente frente a Delitos Graves de Impacto Social”, considera inimputables a las personas que no han alcanzado los 18 años de edad, es injusto al no apreciar que muchos adolescentes poseen capacidad y madurez mental, suficiente para planear y exteriorizar delitos de impacto social, de igual forma también tendrán para responder penalmente como adulto por sus actos.

Las sanciones socioeducativas que el juez de adolescentes en conflicto con la ley penal impone a los menores que han cometido delitos de impacto social no son proporcionales al delito cometido y el daño que estos ocasionan a sus víctimas.

La ley de protección integral de la niñez y la adolescencia no contempla diferencias reales entre las sanciones socioeducativas por delitos menores y otros de carácter más grave o de impacto social, no existe proporcionalidad entre las sanciones y los delitos, no se toma en cuenta el móvil del mismo y las circunstancias individuales en la comisión del delito.

Las sanciones socioeducativas establecidas en la ley de protección integral de la niñez y adolescente, han sido creadas para lograr la reinserción, reeducación y resocialización de los adolescentes en conflicto con la ley penal, sin embargo, la práctica de estas ha puesto de manifiesto que no han dado resultado para cual fueron creados.

La combinación de una ley que no se ajusta a la realidad de una sociedad en donde los valores se han perdido, instituciones creadas para adolescentes en conflicto con la ley penal con falta de infraestructura e insuficientes y la

desintegración familiar son factores que originan que muchos adolescentes sean vulnerables a convertirse en delincuentes juveniles.

Guillermo, (2012) En su tesis Doctoral “La Inimputabilidad de los Adolescentes en Conflicto con la Ley Penal”. Los adolescentes menores de edad pueden ser procesados penalmente, la edad penal establecida en la ley de protección integral de la niñez y del adolescente es a partir de los 13 años de edad, pero únicamente puede ser sancionado de acuerdo al interés superior del niño, de lo contrario se violenta el principio constitucional de inimputabilidad establecida.

La falta de conocimiento de la doctrina de protección integral y de la normativa nacional e internacional en materia de adolescentes en conflicto con la ley, por parte de los organismos que intervienen en el proceso penal de adolescentes lo han convertido en un proceso represivo y castigador del delito, olvidándose del fin primordial para el que fue creado, que es de rehabilitar al adolescente trasgresor y reinsertarlo a la sociedad.

El uso común de la sanción de privación de libertad, y la falta de centros especializados para su cumplimiento, viola los principios fundamentales de los adolescentes en el art. 20 de la Constitución Política de la República de Guatemala y la doctrina de protección integral en el Decreto N° 27-2003 del Congreso de La República de Guatemala, la ley de protección integral de la niñez y la adolescencia y el principio constitucional de inimputabilidad penal guiada de la Constitución Política de la República de Guatemala.

Estévez, (2005) en su tesis doctoral, realizada en la Universidad "Gran Mariscal de Ayacucho", Barcelona Estado Anzoátegui, titulada: "Violencia, Victimización y Rechazo en la Adolescencia", plantea la necesidad de revisar las variables a fin de comprender en detalle aspectos relacionados al adolescente y la vida de éste en su contexto escolar que generan: 1) problemas de comportamiento

agresivo y violento, 2) victimización, 3) problemas de rechazo escolar por los compañeros.

Gallegos, 2011 (Quito Ecuador) “En su tesis Doctoral denominado Imputabilidad de los menores de 18 y mayores de 16 años en delitos graves”. A lo largo de la historia el tratamiento hacia los menores ha variado según las épocas y necesidades del momento.

Una vez realizada la evolución histórica de las consideraciones hacia el menor, en cuanto a la responsabilidad, la edad en la cual podía ser reconocido como inimputable o imputable, el tratamiento que se le daba y la creación de la justicia especializada para los menores, podemos establecer con claridad que el derecho penal de menores no es un derecho estático que se mantiene fijo e incambiable durante el tiempo, por el contrario, es un derecho que está en constante cambio y evolucionando de acorde a la sociedad y las necesidades de la misma en sus momentos pertinentes.

En opinión de muchos autores, son las creadoras de la delincuencia juvenil, siendo que lo hacían con fines filantrópicos y misericordiosos, Para ello se han tomado tres aspectos principales para llegar a la determinación de la mayoría de edad, siendo estos los factores biológico, psicológico y social. Denotan gran importancia, siendo que se establece, que al cumplimiento de una cierta edad se tiene conocimiento y voluntad, lo cual es netamente biológico. Lo único que se toma en cuenta es que solamente a esa edad se puede comprender los delitos como tal, y se deja de un lado el hecho que se puede llegar a dicha comprensión a una edad más temprana.

Por su lado, el factor social es muy influyente puesto que éste determina muchos aspectos de nuestra vida y lo que se considera bueno o malo, dependiendo de las costumbres, creencias y crianzas que nos rodean. Existen varias posiciones en cuanto a la posibilidad de disminuir la edad penal, pero en relación a como se va

desenvolviendo el mundo actualmente, más que una posibilidad es una necesidad de los países cambiar la legislación interna para que los jóvenes sean imputables por sus actos y no se queden en una mera responsabilidad.

Escobedo, (2015)- Perú". En tesis para optar el grado de Maestría titulado "Investigación del Sicariato de Los Factores Que Influyen En La Persona Para Convertirse En Sicarios" El sicariato es un fenómeno social con factores y formas psicológicas, legales, geográficas y coyunturales; es decir, es multicausal, que atenta la integridad física de las personas sin importar su estrato socioeconómico.

La falta de reformas o creación de tipos penales específicos y el poco seguimiento que se hace a los asesinatos producto del sicariato en nuestro país, contribuye de manera determinante al crecimiento de una profesión poco ética desde cualquier punto de vista, donde personas se especializan como en cualquier otra profesión para brindar los mejores servicios en Guatemala donde la oferta y la demanda crecen cada día más.

Con la iniciativa de ley número 4071-2009 del Congreso de la República de Guatemala, que tipifica el sicariato; crea una posible solución para regular el sicariato y ofrece sanciones considerables a los autores tanto intelectuales como intermediarios incluyendo a los partícipes de este cometido.

En síntesis, el control y la limitación del crimen organizado demandas políticas de estado; de mayores niveles de coordinación interestatal; el desarrollo de una institucionalidad nacional y supranacionales coordinadas.

Adicionalmente, requiere de más participación de la sociedad civil para superar los déficits que hoy se perciben en la gobernabilidad democrática. También, reforzar el imperio de la Ley y el Estado de Derecho, así como la modernización y profesionalización de la inteligencia y las policías. Lo anterior permitirá más

estabilidad, mejorar la amistad cívica, desarrollar la integración social y la convivencia democrática.

Belaunde, (2014) Decano de Colegio de Abogados en su proyecto de ley Propone “Eleva 8 años de Cárcel para menores Homicidas”. El caso de los infractores menores de edad en nuestro país sigue generando polémica e indignación en la opinión pública mientras que la mayoría de la población exige cárcel para los menores que cometen delitos hay quienes consideran que una medida punitiva no habilita a un menor, hoy nos preguntamos qué medida se puede tomar, que sanciones se puede tomar con los menores de edad que cometen estos delitos.

Se aprovechan de su edad, los delincuentes menores de edad tienen que recibir terapias psicológicas, los jóvenes que delinquen deben ir presos, los menores no tienen capacidad para diferenciar lo bueno y lo malo, no más delincuentes en las calles, a partir de los 12 años deben ser procesados como adultos, los jóvenes saben muy bien lo que hacen, los menores no miden las consecuencias, trabajemos para erradicar la delincuencia tendríamos que sancionar a los padres de familia por los delitos de sus hijos, debe ser modificado el código del niño y del adolescente ¿Cómo se debe sancionar a menores de edad que delinquen? Tal como señala:

Borja, (2012). Perú. En la Revista el Comercio Respondiendo a la pregunta sobre Sanción al Menor de Edad ¿Qué hay de la medida punitiva se debe ampliar para juzgar a los niños y adolescente como adultos? señala el código del niño y adolescente sanciona algunas medidas contra el niño o adolescente infractor de aquel que es responsable de un hecho punible tipificado en el código penal.

También esta las faltas y tiene como máximo una sanción muy grave que es el internamiento, la privación de su libertad en un centro de reclusión, que viene hacer una medida socioeducativa con el fin de rehabilitarlos, esta medida como máximo

puede ser de 3 años, sin embargo hace 3 años atrás se ha incluido el pandillaje perniciosos a elevar algunas medidas socioeducativas como el internamiento cuando el adolescente se agrupa o se asocia con otros adolescentes con el fin de destruir alterar el orden público, en este caso el agravante cuando asesina o registra lesiones graves la pena máxima es de seis años de internamiento.

Abraham, en su tesis sobre “Niñas, Niños Y Adolescentes Infractores a La Ley Pena Argentina buenos Aires. El tratamiento jurídico diferenciado de la infancia adolescencia se remonta a fines de la década de 1890, más allá de la reducción del castigo para el caso de delitos cometido por menores, ninguna otra diferencia normativa era prevista para el momento de ejecutarse la pena.

La conducta antisocial del menor, del adolescente, puede ser entendida como comprensiva de todas las manifestaciones del comportamiento de éste contrarias a la ley penal.

Y dadas las especiales características del sujeto activo del acto antisocial, se considera que no se está frente a un delincuente puesto que no se dan respecto de él los elementos que la doctrina del derecho penal exige para la correcta definición de delito, es decir, que se trate de un acto humano, típico, antijurídico, imputable, culpable y punible.

Al faltar estos elementos conceptuales del delito imputabilidad y culpabilidad no puede así denominarse al acto antisocial y, en consecuencia, tampoco le es aplicable el calificativo de delincuente a su autor.

De esta manera, la doctrina de la situación irregular exalta una actitud nueva ante el menor en conflicto con la ley penal. No lo somete a la justicia penal, más bien trata de asegurar una protección eficaz de la comunidad social aplicando una política criminal humanizada, en donde el tratamiento del delincuente forme parte de la acción general de esa protección.

CAPÍTULO II

MARCO TEÓRICO

2.1. TEORÍA DE LA PREVENCIÓN GENERAL POSITIVA. -

Schunemann, (2006) Universidad de Múnich Alemania, Sobre la Crítica a la Teoría de la Prevención General Positiva (pg.25), Es en uno de los principales contradictores de los postulados que sustenta el penalista Günther Jakobs, quien, con su teoría de la prevención general positiva, domina hoy en día gran parte del debate dogmático. De acuerdo con esta teoría, el fin de la pena se encontraría en una supuesta reafirmación de los individuos en la fidelidad hacia la norma que el delincuente ha quebrantado. De este modo, el Derecho penal cumpliría la función principal de reafirmar a la sociedad en sus propias bases a través del aseguramiento de que, no obstante, sean quebrantadas las normas jurídicas que dan sustento a la vida social, ellas mantienen su vigencia. Así, la pena viene a ser la negación de la negación de la norma, que reafirma su vigencia, por cuanto «una norma también rige cuando es infringida; ya el mero hecho de que la infracción de la norma es denominada como tal es un caso evidente de vigencia de la norma».

En este artículo Schünemann, realiza un análisis crítico de la teoría de la prevención general positiva, fundamentalmente en su concepción jakobiana,

intentando responder a la pregunta de si ella es capaz de dar salida a la crisis de legitimación por que actualmente cruza el Derecho penal.

Las teorías de la prevención sostienen que la función de la pena es motivar al delincuente o a los ciudadanos a no lesionar o poner en peligro bienes jurídicos penalmente protegidos. Como puede verse, la prestación social del Derecho penal tiene una incidencia directa sobre el individuo a través de la motivación.

Este efecto motivador, puede recaer sobre todos los ciudadanos en general o solamente sobre el sujeto delincuente. Con base en estas dos posibilidades, la doctrina ha diferenciado dos formas distintas de prevención: la prevención general y la prevención especial ¹. Pero solo será de nuestro interés tratar acerca de la prevención general. Ahora la forma como tiene efecto este proceso motivador que se mencionó anteriormente en la prevención general puede ser de carácter negativo y positivo.

Es aquí entonces en la teoría general positiva donde nos encontramos finalizando nuestra parte introductoria para dar paso a la cuestión principal de nuestro documento. Pero no es un secreto que para poder llegar a criticar algo ya sea de manera positiva o negativa hay que conocer detalladamente el tema es por eso entonces que debemos resolver antes de pasar a la cuestión principal un interrogante, ¿En qué consiste la prevención general positiva?

La formulación original de la prevención general positiva se mantiene en la lógica de la motivación de los ciudadanos, pero cambia en el mecanismo de su realización. No es la intimidación a través de la amenaza penal la forma de motivar a los ciudadanos a no lesionar bienes jurídicos, sino el fortalecimiento que produce la pena en la convicción de la población sobre la intangibilidad de los bienes jurídicos

La prevención general positiva tiene como fin la prevención de futuros delitos; esta actúa sobre la comunidad jurídica amenazándola con la ejecución de un castigo, asegurando así el respeto a las prohibiciones y a los mandatos legales por medio de la intimidación.

La criminalización se fundaría en su efecto positivo sobre los no criminalizados, pero no para disuadirlos mediante la intimidación, sino como valor simbólico productor de consenso y, por ende, reforzador de su confianza en el sistema social en general.

2.2. TEORÍA DE PREVENCIÓN ESPECIAL POSITIVA. -

Roxin, (1931) en su libro Criminal y Sistema del Derecho Penal Hammurabi. (pg. 121). A través de la pena admonitoria, se intenta advertir o llamar la atención al autor de un delito para que se abstenga de delinquir en futuro. La pena admonitoria juega un papel especialmente importante, respecto de delincuentes primarios y escasamente peligrosos, la función admonitoria (de la pena) se consigue a través de penas no privativas de libertad, pena de multa o de penas cortas privativas de libertad.

A través del fin de resocializar de la pena se pretende, inculcar científicamente al individuo para que internalice su respeto a la ley, así como de repelar sus necesidades que lo pueden empujar a cometer nuevos delitos. Expresamente refiere que la finalidad de la pena y de las medidas de seguridad privativas de libertad tiene función preventiva, protectora y resocializadora. Las medidas de seguridad persiguen fines de curación, tutela y rehabilitación.

La prevención especial negativa. La pena puede cumplir también, de todos modos, una función de prevención especial negativa. Se trataría ahora de evitar que el autor exprese su mayor o menor peligrosidad en sus relaciones sociales.

2.3. TEORÍA DE LA PENA. -

Santiago (2000) Paraguay, S.A. Urgel plantea su “Teoría de la Pena” (Pg 75) Función de la Pena y Teoría del Delito en el Estado Social Democrático del Derecho, Elabora una construcción lógica para analizar los elementos predominantes para que una conducta sea considerada como delito: el Código Penal hace referencia a “el que o quiénes” realizan u omiten una acción, y determina como delito lo siguiente:

Un delito desde es toda acción u omisión ilícita y culpable expresamente descrita por la ley bajo la amenaza de una pena o sanción.

Bajo la vigencia del Derecho penal liberal se atribuyó a la pena tanto una función de prevención de delitos, como la de retribución por el mal cometido. La fundamentación del Estado del Derecho liberales en el contrato social, concebido como pacto que los hombres suscriben por razones de utilidad, conducía a asignar a la pena la función utilitaria de protección de la sociedad a través de la prevención: de los delitos, cuya esencia se veía, en un principio, en constituir un "daño social". Éste fue el planteamiento de la ilustración que sirvió de base a la obra que inicia el Derecho penal contemporáneo y originó una importante línea de pensamiento a lo largo del Derecho penal, Pero tanta o, acaso, mayor importancia tuvo en éste la concepción retributiva de la pena. Precisamente fueron dos de los máximos exponentes de la filosofía liberal, Kant y Hegel, quienes quizá de la forma más pura y extrema defendieron una concepción absolutista de la pena como exigencia absoluta de la justicia.

Aunque sus formulaciones difieren tanto como sus sistemas filosóficos, ambos pensadores limitan la función de la pena a la pura realización de la justicia en base a su concepción liberal del mundo. En apoyo de ello me limitaré a recordar que para Kant la pena no podía servir a la protección de la sociedad ni, por tanto, a la prevención de delitos, porque ello supondría que se castiga al delincuente en beneficio de la sociedad, lo que encerraría una instrumentalización inadmisibles del individuo, concebido como "fin en sí mismo"; Y que según Hegel sólo la pena justa trata al hombre como a un ser "racional" y no como el palo al animal, hasta el punto de que aquella pena se convierte en un "derecho" para el delincuente.

La discrepancia existente entre las dos direcciones liberales señaladas la prevencionista. y la retributiva respondía a una distinta concepción del hombre, al que (según ambas, en cuanto liberales) debía servir el Derecho. Mientras que los utilitaristas pensaban en el hombre empírico, el idealismo alemán giraba en torno a un hombre ideal. De ahí que, mientras los primeros exigían de la pena que protegiese a los ciudadanos en sus bienes reales, los filósofos alemanes se preocupaban de que sirviera de testimonio y confirmación de los valores ideales del hombre-razón (desde su dignidad como ser racional autónomo, hasta la exigencia de justicia, también derivada de la razón humana). Una vez abandonado el planteamiento idealista del retribucionismo liberal, quedaría en pie la posibilidad de trazar un límite a la pena que impidiese castigar al delincuente más allá de la gravedad del hecho cometido.

El nuevo planteamiento social, que llevaba al Estado a intervenir activamente en la vida efectiva de la sociedad, debería reflejarse en lo penal atribuyendo a la pena el cometido de lucha contra el delito, en el sentido de lucha contra la delincuencia como fenómeno real de la existencia social.

No se trataba sólo de realizar una justicia ideal exigida por la razón, sino de combatir eficazmente, en el terreno de los hechos, una criminalidad que iba en

aumento a lo largo del siglo XIX, en especial como consecuencia de las dificultades de adaptación de amplias capas de la población a la nueva situación que determinaron el capitalismo, el maquinismo industrial y la aparición del proletariado.

2.4. LA PELIGROSIDAD CRIMINAL. -

Garófalo (1985), En su obra titulada Criminología, en la que expone su teoría sobre el delito natural, al que entiende como la ofensa a los sentimientos altruistas fundamentales de la piedad y probidad, en la medida media en que los posea un determinado grupo social.

En síntesis, en la doctrina de Garófalo (1985), se destaca tres estampas criminológicas que han repercutido en el pensamiento de los juristas y en las concreciones legislativas que son: 1. La peligrosidad (temibilidad) al delincuente. 2. Su readaptación social y 3. El delito natural.

2.5. INFRACTOR A LA LEY PENAL. -

El 20 de noviembre de 1989, la Asamblea General de las Naciones Unidas proclamó la Convención sobre los Derechos del Niño la que tiene gran importancia en la legislación de los países que la ratificaron, debido a que reconoció al niño como “sujetos de derecho” relevándolo de la situación de casi un objeto digno de la compasión y caridad de quienes deseaban protegerlo. Consideró así mismo al niño como un ser humano en desarrollo, por lo que se convierte en un sujeto prevalente de derechos que debe concitar el interés de los Estados y elaborar y ejecutar políticas para que, tratándose como “presente”, le

reconozcan los derechos que le correspondan, para lograr en el futuro útiles a cada nación.

El 14 de agosto de 1990 el Perú ratificó la Convención y se obligó a cumplir con prioridad las normas que ella contiene. Prioridad porque según la Constitución Política de 1979, vigente en esa fecha, “en caso de conflicto entre el Tratado y la Ley prevalece el primero”, según el artículo 101° de dicha carta magna.

Por otra parte, el tema de los menores infractores de la ley penal ha sido y es motivo de múltiples discusiones entre los penalistas. En cuanto a la dogmática se refiere, esta se ha principalmente cuestionado sobre las consecuencias de la culpabilidad del menor de edad, dando motivo a afirmaciones sobre la inimputabilidad o en todo caso hasta donde llega su responsabilidad penal. Surge esta última apreciación en que son sujetos de derecho y por tanto se puede considerar una responsabilidad que será restringida dado que el menor de edad está inmerso en un mundo social, y que por la razón antes expuesta no debe tratarse desde un punto de vista netamente jurídico. En nuestra opinión hay que buscar la causa del hecho antijurídico para podernos explicar sobre la conducta desviada. Por este motivo se debe recurrir a las ciencias sociales entre otras, para poder dictar la medida o sanción que permita su efectiva resocialización, valorando la responsabilidad, teniendo en cuenta su desarrollo psicosomático en atención al entorno social en que se desarrolla.

Sin embargo, antes de explicar los presupuestos anteriores es conveniente conceptualizar el término menor, niño, niña y adolescente.

En primer lugar, el término “menor”, según el vocabulario multilingüe, polivalente y razonado en la terminología usual de la protección de menores, publicado por el Instituto Interamericano del Niño, organismo especializado de la OEA (en adelante Organización de Estados Americanos), señalando que es la

“condición jurídica de la persona que no ha alcanzado cierta edad señalada por la ley para su plena capacidad”.

Desde la óptica jurídica consideramos que es correcto hablar de un Derecho de menores que son característica propia es el que marca distancia con el Derecho de Familia, sin que esto quiera decir que es totalmente ajeno a éste. Indudablemente, nuestra posición, la que venimos sosteniendo, es que el Derecho de menores es un derecho singular, eminentemente garantista y tuitivo que regula las normas jurídicas relativas al reconocimiento de los derechos y libertades de los menores, fundamentalmente, en circunstancias especialmente difíciles para lograr el pleno y cabal desarrollo de su personalidad. Para lograr tal fin la sociedad debe considerar al menos como un presente y no un futuro.

El Derecho de menor es público y social. El derecho de familia es privado y público, la acción se promueve generalmente a solicitud de parte; en cambio, el de menor, en cuanto a los que se encuentran en “circunstancias especialmente difíciles” se refiere, es de oficio por el Estado y a la comunidad que tiene la obligación de protegerlos y defender sus derechos.

La penalización de las conductas efectuadas por personas entre 15 y 18 años puede generar un conflicto respecto de la obligación estatal de proteger especialmente a los menores. El fundamento constitucional de esta protección, consagrada tanto en la Constitución Política como en los principales tratados sobre Derechos Humanos, radica en la especial situación en que ellos se encuentran; es decir, por encontrarse en una etapa de formación integral en tanto personas. En tal sentido, el Estado, además de proveer las condiciones necesarias para su libre desarrollo, debe también velar por su seguridad y bienestar¹.

¹ Exp. N° 3330-2004-AA/TC. Sentencia de 11 de julio de 2005, fundamento 35.

Esta labor de determinar las obligaciones estatales respecto de la criminalización de las conductas de personas menores de 18 años deberá tomar en cuenta lo dispuesto en el derecho internacional. En efecto, teniendo en cuenta la cuarta disposición final y transitoria “*las normas relativas a los derechos y a las libertades que la constitución reconoce se interpretan de conformidad con la Declaración Universal de los Derechos Humanos y con los tratados y acuerdos internacionales sobre las mismas ratificados por el Perú*”, se hará mención a la Convención sobre los derechos del niño la cual fue suscrita el 26 de enero de 1990, aprobada por el Congreso de la Republica mediante Resolución Legislativa N° 25278 del 03 de agosto de 1990, y ratificada por el Presidente de la Republica el 14 de agosto de 1990.

Esta Convención reconoce la “DOCTRINA DE PROTECCIÓN INTEGRAL” reiterada por la jurisprudencia del Tribunal Constitucional, y a través de la cual se indica “*todos los niños, en su calidad de seres humanos, tienen todos los derechos, libertades y garantías que se encuentran consagrados en los mismos, sin discriminación de ninguna clase. Asimismo, establecen la obligación de brindar una protección específica a favor de la infancia al señalar que todos los niños tienen derecho a las medidas de protección que su condición requiere, tanto por parte de su familia como de la sociedad y del Estado*”².

Evidentemente, tal protección no solo comprende las acciones para evitar cualquier perjuicio sobre el desarrollo del niño y del adolescente, sino también la adopción de medidas que permitan su crecimiento como personas y ciudadanos. De esta forma, en materia de infancia se debe entender por protección “el conjunto de medidas de amplio espectro que recaen sobre la persona humana, dotada de personalidad propia y potencial, que por razón de su edad o circunstancias particulares, requiere de la aplicación de medidas generales o

2 EXP. N° 03247-2008-PHC/TC. Fundamento 4

especiales, que garanticen el logro de su potencialidad vital y la consolidación de las circunstancias mínimas para la construcción de su personalidad, a partir del conocimiento del otro y de la necesidad de alcanzar la realización propia”³.

Por tanto, los elementos principales de una doctrina de protección integral son:

- a) La consideración del niño y el adolescente como sujetos de derechos y no como meros objetos de protección. Estos derechos incluyen todos los consagrados en la Constitución y los tratados internacionales ratificados por el Perú.
- b) La obligación de la sociedad y del Estado en la adopción e implementación de políticas públicas, de carácter prioritario, en materia de educación, salud, deporte, cultura, esparcimiento, seguridad pública, justicia, trabajo, producción y consumo hacia el niño y adolescente. De forma complementaria, se establece la necesidad de que se adopten planes especiales sobre temas especiales enfocados hacia la infancia y adolescencia, tales como la trata de personas, programas de adopción, trabajo infantil, entre otros.
- c) Un sistema de protección basado en la Constitución y la ley, y a través del cual no es el niño o el adolescente los que se encuentran en una situación irregular, sino que son las instituciones, públicas o privadas, las que se encuentran en tal condición por no poder satisfacer las necesidades de aquellos.
- d) El diseño de un sistema de responsabilidad penal especial para aquellas personas menores de dieciocho años⁴ que entren en colisión con la ley penal.

3 EXP. N° 03247-2008-PHC/TC. Sentencia de 14 de agosto de 2008, fundamento 5.

4 *Convención sobre los Derechos del Niño. Artículo 1: Para los efectos de la presente Convención, se entiende por niño todo ser humano menor de dieciocho años de edad, salvo que, en virtud de la ley que le sea aplicable, haya alcanzado antes la mayoría de edad.*

e) Un sistema de responsabilidad penal juvenil que desarrolle un mecanismo de pesos y contrapesos, en la cual el juez, la defensa y el Ministerio Público tienen atribuciones y funciones determinadas por la ley. En el ámbito penal, se asegura el respeto al principio de igualdad, sustituyendo “el binomio impunidad-arbitrariedad por el binomio severidad-justicia”.

f) En casos excepcionales, se permite una privación de la libertad, pero bajo un régimen especial de acuerdo con la Constitución, la Convención de los Derechos del Niño y demás instrumentos internacionales.

En el presente caso, los proyectos de ley del Congreso pretenden rebajar la edad mínima de responsabilidad penal, lo cual permitiría presencia un conflicto con la doctrina de la protección integral de los menores. Al respecto, debe tomarse en cuenta que, ante el surgimiento de alguna causa que afecte o ponga en peligro de manera grave los derechos de las personas, el derecho penal tiene dos vías de solución para el problema: la prevención y la represión, donde ésta última es una solución más pragmática, pero no necesariamente la más adecuada, puesto que va a prescindir poner en funcionamiento el mecanismo estatal en diversos aspectos y elaborar un plan en base a estudios y análisis comparativos.

CAPÍTULO III

LEGISLACION NACIONAL

Los antecedentes del tratamiento legislativo penal adolescente podemos identificar en la legislación especializada de menores, que tuvo sus orígenes en la legislación peruana al interior del código penal de 1924. Esta normativa peruana estuvo influenciada por el positivismo criminólogo, que buscó responder a la pregunta ¿Qué mueve la mano del hombre que delinque? Y así mismo, por la teoría peligrosita y de la defensa social, que impactó a nivel normativo para identificar a los sujetos peligrosos o potencialmente peligrosos para el orden social entre los cuales señalados los “menores en situación irregular” incluyendo a la categoría de menores de edad en estado peligroso por haber infringido a la ley penal.

A estos se les declaró inimputables aplicándoseles una medida de protección que en muchos casos encubrió una respuesta penal, al concebir a la institucionalización en centros correccionales como la medida judicial privilegiada. Posteriormente, tuvo vigencia el código de menores de 1962 que influyó de manera similar en el tratamiento de los “menores de edad en situación irregular”.

Con la intención de superar el tratamiento legislativo de la nominada doctrina de la situación irregular y generar una respuesta legislativa que permita diferenciar

la respuesta penal y tutelar en el tratamiento que brinda el estado en la situación de los niños, niñas y adolescentes, se gesta la convención de los derechos del niño que debe de ser considerada como parte de la jerarquía normativa nacional en el rango constitucional, en la medida que al momento de su ratificación se encontraba vigente la constitución política de 1979, que otorgaba este rango a los tratados de derechos humanos, al indicarse en el artículo 101 que en caso de conflicto entre el tratado y la ley prevalecía el primero.

La constitución política del Perú reconoce en los artículos 1 y 44 la primacía de la persona humana, el respeto a su dignidad y la obligación del estado peruano en garantizar la plena vigencia de los derechos humanos.

En relación al rango constitucional atribuible a este instrumento internacional, deberá de agregarse para su interpretación, lo indicado en el artículo 139 numeral 22 de la constitución política del Perú vigente, que señala la finalidad que debe cumplir toda intervención del estado en ámbito penal: “son principios y derechos de la función jurisdiccional: el principio de que el régimen penitenciario tiene por objeto la reeducación, rehabilitación y reincorporación del penado en la sociedad”.

Adicionalmente, cabe considerar que la constitución de 1993 considera en el artículo 4° “la comunidad y el Estado protegen especialmente al niño, adolescente, a la madre y al anciano en situación de abandono. También protege a la familia y promueven el matrimonio”.

Posteriormente, entra en vigencia el primer código de los niños y los adolescentes, Decreto ley N° 26102. En esta ley se incorpora los principios jurídicos enunciados en el Convención del Niño, estableciéndose una clara diferencia entre el tratamiento del ámbito tutelar y el penal aplicable a los niños, niñas y adolescentes. Se otorga responsabilidad penal al adolescente a partir de los 12 años de edad y al menor de esta edad se le reconoce como inimputable,

asimismo las medidas socioeducativas tenían como fin favorecer a la educación de adolescente en conflicto con la ley penal.

Posteriormente, con el código de los niños y los adolescentes actualmente vigente, ley N° 27337 se mantiene los principios jurídicos contenidos en la Convención de Derechos del Niño de 1993 pero varía la finalidad de las medidas socioeducativas al ser cambiada por la “rehabilitación”. Así mismo, agrega el tratamiento especializado del tipo penal de “pandillaje pernicioso” en el título III del libro cuarto del Código del Niño y Adolescente, originando una incoherencia doctrinal y normativa con la Convención de Derechos del Niño, y afectándose de esta manera el principio jurídico de igualdad que manifiesta el tratamiento diferenciado entre aquellos que por naturaleza son desiguales, como los adolescentes en relación a los adultos. Asimismo, el pandillaje pernicioso crea un tipo penal exclusivo para los adolescentes, permitiendo incrementar el plazo de duración del internado de 3 a 6 años.

En el año 2004 con el Decreto Legislativo 990 se eleva la edad de responsabilidad penal a 14 años de edad y una reciente modificación al Código de Niños y Adolescentes en materia penal incrementa para todos los tipos penales la duración máxima del internamiento de 3 a 6 años.

CAPITULO IV

JURISPRUDENCIA

Configuración constitucional de la protección de los niños y adolescentes - EXP. N° 3330-2004-AA/TC-LIMA. Se señala en la Constitución, artículo 4, que “la comunidad y el Estado protegen especialmente al niño, al adolescente”. El fundamento constitucional de la protección del niño y del adolescente que la Constitución les otorga radica en la especial situación en que ellos se encuentran; es decir, en plena etapa de formación integral en tanto personas. En tal sentido, el Estado, además de proveer las condiciones necesarias para su libre desarrollo, debe también velar por su seguridad y bienestar. Por tanto, en el presente caso se debe analizar si es coherente el ingreso de adolescentes (según la denominación del Código de los Niños y Adolescentes o de niños (según el lenguaje de la Convención sobre los Derechos del Niño a una discoteca en horarios no permitidos según su edad.

Responsabilidad penal juvenil - EXP. N° 03247-2008-PHC/TC. Que un mecanismo de responsabilidad penal juvenil se basa en que el adolescente no sólo es sujeto de derechos sino también de obligaciones hacia la sociedad. Sin embargo, este sistema debe obedecer a determinados parámetros respetuosos del interés superior del niño y de los principios rectores de derechos humanos. Estos incluyen, entre otros: El principio de igualdad y no discriminación, El respeto a la opinión del niño, El derecho a la vida, la supervivencia y el desarrollo, La dignidad del niño, El respeto al debido

proceso Una ley de responsabilidad penal juvenil es jurídicamente compatible con el Derecho Internacional de los Derechos Humanos y la Convención sobre los Derechos del Niño, siempre y cuando dicho sistema tenga una naturaleza garantista. Esta se basa en el respeto del imperio de la ley, cuya aplicación y eficacia ha de recaer en instituciones especialmente diseñadas para este fin. Que, en el presente caso, se aprecia de autos que el acto presuntamente lesivo (demora de la investigación tutelar alegado en la demanda por más de 10 meses) ha devenido en irreparable por cuanto, mediante Resolución N° 38, de fecha 14 de mayo de 2008 (fojas 94 a 102), el magistrado emplazado dictó sentencia contra el beneficiario, imponiéndole medida socioeducativa de internación por el término de 2 años, que empezó el 23 de julio de 2007 y culminará el 23 de julio de 2009.

Proceso y aplicación de medidas de protección de menores de 14 años por infracción a ley penal. - Corresponde aplicar el proceso Penal, Tutelar o Proceso Único. Casación N° 431-2013 LIMA 03 Julio 2013 de la CSJR: señalan que corresponde el proceso penal. La Sala de Familia ha señalado que corresponde el Juez Tutelar y otras que corresponde al MINDES. Art. 242 y 248 CNA 2.- La aplicación de medidas de protección corresponde al juez o autoridad administrativa y requiere de un proceso? Exp. N° 00162-2011-PHC/TC dice que es menor de 13 años el infractor pero que debe imponerse medida de protección previo proceso.

Flagrancia. - ¿Puede aplicarse a los adolescentes infractores las reglas para la Detención Preliminar previstas en el Código Procesal Penal, y disponerse su detención bajo los supuestos establecidos en dicho Código? Si bien el artículo 200° del Código de los Niños y Adolescentes “El adolescente sólo podrá ser detenido por mandato judicial o aprehendido en flagrante infracción” es posible la detención preliminar porque tiene la garantía de haber sido emitida por un juez para la investigación de un hecho grave no para cualquier infracción. (art 185 CNA) Un plenario de Tumbes señala que no procede porque tiene una legislación especial el N y A y el derecho y estado cumple un rol tuitivo. El internamiento preventivo es luego de inicio de proceso

penal. EXP. N° 3766-2004-HC/TC CAJAMARCA HC contra efectivos de la PNP, solicitando la inmediata libertad del adolescente de 17 años quien está detenido arbitrariamente desde hace 9 días; que no ha sido entregado a sus padres o puesto a disposición del juez, habiendo transcurrido más de las 24 horas previstas por ley para la detención. La intervención fue en presencia del fiscal provincial, y que la investigación por delito de tráfico ilícito de drogas dura 15 días. El favorecido refiere haber sido detenido en discoteca portando dos gramos de marihuana. Por su parte, los efectivos policiales emplazados manifiestan que realizaron la intervención en presencia del fiscal provincial, y que la investigación por delito de tráfico ilícito de drogas dura 15 días, igual el juez y Sala añaden que la Resolución N° 12268-2004-MP-FN, que aprueba el protocolo básico de atención para casos de adolescentes infractores de la ley penal, señala que, en casos de tráfico ilícito de drogas, la detención preliminar podrá prolongarse hasta por 15 días. TC señala que, al haberse encontrado al menor en posesión de la droga, la comisión del delito es flagrante y, por ende, la detención legítima. Sin embargo, dada la cantidad de droga decomisada no se justifican los 9 días que se mantuvo detenido al menor, tanto más cuanto que el Código del Niño y Adolescente establece que, en caso de menores infractores, ellos deben ser entregados a sus padres.

Internamiento Preventivo. - EXP. N° 2063-2005-PHC/TC LIMA TC AUTORIZA INTERNAMIENTO PREVENTIVO Sala Especializada en Familia de la Corte Superior de Justicia de Lima, revocando el mandato de comparecencia del que gozaba, ordenó su detención en un centro correccional. E. El actor indica que no hay debida motivación y sin haber hecho un análisis exhaustivo de los exámenes médicos que indicaban que no se había producido la violación de los niños, afectando, así, su derecho a la libertad individual. La Sala considera que el accionante ha negado en todo momento su comisión en el delito y ha presentado diversa documentación tratando de eludir la acción de la justicia. Por otro lado, la Sala ha resuelto conforme a ley, y aduciendo al principio del interés superior del Niño y del Adolescente. En consecuencia, hay suficientes elementos probatorios que vinculan al adolescente como

autor o partícipe de la comisión del acto infractor. Además, dado que el actor ha negado rotundamente la comisión de los hechos, no obstante, las declaraciones de los niños y los informes psicológicos, existe un riesgo razonable de que eludirá la acción de la justicia. Por otra parte, siendo el actor vecino de los menores, podría intentar intimidar a sus familiares, en consecuencia, concurren todos los presupuestos contemplados en el artículo 209° del Código del Niño y Adolescente, razón por la cual el internamiento preventivo es legal, y, por ende, no se ha vulnerado el derecho invocado, resultando de aplicación el artículo 4°, a contrario sensu, del Código Procesal Constitucional.

Derecho a la prueba. - EXP. N° 03500-2008-PHC/TC LIMA El actor fue condenado por la comisión de infracción a la ley penal (violación sexual de menor), nunca se llevó a cabo el examen biológico de homologación de la prueba de ADN con muestras del menor infractor encontrados en el cadáver de la menor agraviada, (incluso cuando Fiscal lo solicito en su dictamen solicitando la nulidad de la sentencia de primera instancia) lo que considera vulneración del debido proceso. Refiere que la sentencia cuestionada no hace ninguna referencia en ninguno de sus extremos al pedido de la toma de “muestras biológicas” del infractor para su respectiva homologación con las muestras halladas en el cuerpo de la víctima. TC señala que de los actuados no se aprecia que la defensa del favorecido haya solicitado durante el cuestionado proceso que se lleven a cabo tales actuaciones probatorias, tampoco consta de autos que el recurrente hubiera solicitado al interior del proceso que se lleve a cabo examen psiquiátrico o examen urológico alguno y que los mismos hayan sido rechazados de manera arbitraria, por lo que no se advierte vulneración del derecho a la prueba. En este sentido, la demanda debe ser desestimada.

CAPITULO V

CONCLUSIONES

- **PRIMERO:** Se debe de precisar que en la actualidad que no se puede hablar de una imputabilidad objetiva hacia el menor de edad, si bien es cierto que hoy la existencia de Decreto Legislativo N° 1348 - Código de Responsabilidad Penal de Adolescentes, decretado el día 06 de enero de 2017; este es un sistema distinto al de adultos, por proteger en mayor medida los derechos y garantías de los adolescente; dejando el fin supremo del derecho penal de prevenir y sancionar conforme a su normativa; proponiendo que se opten por proyectos de ley que pretendan rebajar la obtención de la mayoría de edad a 16 años, para que de esa forma el adolescente infractor pueda ser considerado como delincuente, con capacidad de derecho y no recaer en debates y obstaculizaciones sobre la protección de acuerdo al código de niños y adolescentes, respondiendo así a la interrogante planteada sobre Los fundamentos jurídicos dogmáticos de la imputabilidad de menores de edad se están adecuando a medida que el derecho va cambiando.

- **SEGUNDO:** La responsabilidad penal de menores ha llegado al Perú mediante el Decreto Legislativo N° 1348, recientemente publicado. Si bien es una norma que generará un importante debate en la doctrina y la jurisprudencia respecto de la imputabilidad y la posibilidad de hacer penalmente responsable a un adolescente, lo cierto es que esta ha traído importantes innovaciones a lo que regulaba el Código

de los Niños y Adolescentes respecto de la infracción de leyes penales por adolescentes.

- **TERCERO:** Los tres aspectos principales para llegar a la determinación de la mayoría de edad, siendo estos los factores biológico, psicológico y social. Denotan gran importancia, siendo que se establece, que al cumplimiento de una cierta edad se tiene conocimiento y voluntad, lo cual es netamente biológico. Lo único que se toma en cuenta es que solamente a esa edad se puede comprender los delitos como tal, y se deja de un lado el hecho que se puede llegar a dicha comprensión a una edad más temprana. Por su lado, el factor social es muy influyente puesto que éste determina muchos aspectos de nuestra vida y lo que se considera bueno o malo, dependiendo de las costumbres, creencias y crianzas que nos rodean.

- **CUARTO:** Existen varias posiciones en cuanto a la posibilidad de disminuir la edad penal, pero en relación a como se va desarrollando el mundo actualmente, más que una posibilidad es una necesidad de los países cambiar la legislación interna para que los jóvenes sean imputables por sus actos y no se queden en una mera responsabilidad.

- **QUINTO:** En distintos países, como Estados Unidos y países europeos, donde la legislación permite juzgar a los adolescentes como adultos, lo cual ha generado grandes controversias. En el ámbito latinoamericano no existe, todavía, una legislación que disminuya la edad penal de 18 años a 16 o menos, pero si establece la responsabilidad de los menores adultos empezando desde los 14 años y en algunos países desde los 12 años.

CAPITULO VI.

RECOMENDACIONES

A las autoridades que dirigen las Facultades de Derecho y Ciencias Políticas, Programa Profesional de Derecho: El problema planteado en el presente trabajo de investigación debe ser objeto de estudio por todos los sectores académicos dedicados a la investigación y al que hacer científico – catedráticos y estudiantes, este es un tema de vital importancia por lo que se debería de incitar a todos los sectores de la sociedad a establecer cuál es la edad pertinente para la obtención de la mayoría de edad.

Es necesario realizar actualizaciones permanentes por parte de los operadores del derecho, en la aplicación correcta del nuevo proceso por responsabilidad penal de adolescente materia procesal penal. Dado que las misma insta en el ordenamiento jurídico peruano una nueva normativa sistematizada sobre la persecución y responsabilidad penal de quienes, siendo menores de edad, cometen infracciones tipificadas como delitos o faltas en el Código Penal o en las leyes penales especiales, así mismos Regular nuevas normas con el fin de prevenir, la delincuencia juvenil.

RESUMEN

El presente trabajo tiene como propósito analizar y explicar los fundamentos jurídicos dogmáticos de la imputabilidad de menores de edad en el nuevo proceso por responsabilidad penal de adolescente-2018.

Teniendo en cuenta que la presente investigación se centra en analizar y explicar los criterios de la doctrina peruana y los alcances sustantivos, procesales, mediadas coercitivas, etapas del proceso, salidas alternativas y de ejecución en materia de justicia penal referido al proceso de responsabilidad penal adolescente

En los últimos años, hemos sido testigos de hechos delictivos que han captado la atención de gran parte de la prensa y a la sociedad en general. Esto no necesariamente por la gravedad de los mismos, sino por quienes fueron perpetrados.

Es así que hoy, con más visibilidad, actos de secuestro, homicidio, robo, entre otros, implican activamente a niños y adolescentes que ante nuestra legislación son inimputables de responsabilidad penal.

Con ello, surge para muchos, el interés por hacer una revisión o replanteamiento sobre la edad más acorde para imputar penalmente a un menor infractor y darles el trato merecido. Paralelamente, organizaciones y personalidades defensoras de los Derechos de los Niños y Adolescentes han mostrado su oposición a este tipo de propuestas. El debate ha empezado.

Esperando que los resultados de la investigación constituyan un aporte a la ciencia jurídica y desde el punto de vista práctico su utilización en otras investigaciones, para estudiantes de derecho.

VII. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

Marco Teórico

Abraham J. (2010). Tesis pregrado “*Niñas, Niños Y Adolescentes Infractores a La Ley Pena*”. Universidad Abierta Interamericana. Facultad de Derecho. Argentina Buenos aires.

Agudelo N. (2002) *Lecciones de Derecho Penal. Parte General*. Bogotá: Universidad Externado de Colombia.

Alemán A. (2007) *Reseña Histórica sobre la Minoría de Edad Penal*. España: AFDUDC.

Alvarado M. Andrés. (2009) *Imputabilidad y Responsabilidad Penal*. Colombia: Universidad Cooperativa de Colombia.

Aranzamendi N, L. (2010) *La investigación jurídica: Diseño del proyecto de investigación y estructura y redacción de la tesis*. Editorial Grijley, Lima – Perú.

Aranzamendi N, L. (2011) *Fundamentos epistemológicos de la investigación básica y aplicada del Derecho*. Editorial Grijley, Lima – Perú.

Arrom R. (2002) *El proceso penal con implicaciones de menores*. Palma Universidad de les Illes Balears.

Belaunde M. (2014) “*Elevar 8 años de Cárcel para menores Homicidas*”. Decano de Colegio de Abogados en su proyecto de ley Propone

Blanco B, J. A. *Responsabilidad Penal del Menor: Principios y medidas judiciales aplicables en el derecho español*. España.

Borja C (2012). *¿Qué hay de la medida punitiva se debe ampliar para juzgar a los niños y adolescente como adultos?* En la Revista Respondiendo a la pregunta en el diario el Comercio. Perú

Bustos J. (1989) *“La imputabilidad y edad penal” Criminología y derecho penal al servicio de la persona*. Instituto nacional de Barcelona. Barcelona.

Castigando J. (2007) *La Responsabilidad penal del menor en el derecho francés: la preocupante evolución del concepto*. Lima: Editora Jurídica Grijley E.I.R.L.

Cortez P. (2010). Tesis Doctoral *“La Inimputabilidad del Niño y Adolescente frente a Delitos Graves de Impacto Social”*. Guatemala.

Consejo Nacional de la Niñez y Adolescencia. (2010) *Investigación de adolescentes en conflicto con la ley*. Ecuador.

Convención de los derechos del niño y el adolescente. (1989). ONU.

Coral E. (2008) *Juzgamiento de adolescentes infractores*. Quito.

Donna A. (2010) *Fundamentación de las sanciones penales y de la culpabilidad*. Buenos Aires. Argentina.

Escobedo M. (2015). Tesis Maestría *“Investigación del Sicariato de los Factores que Influyen en la Persona para Convertirse En Sicarios”*. Perú.

Estévez E. (2005) tesis doctoral *"Violencia, Victimización y Rechazo en la Adolescencia. Universidad"* Gran Mariscal de Ayacucho". Barcelona.

Falconi M. B. (1987) *Imputabilidad de adolescentes. Biblioteca Jurídica.* Buenos Aires. Argentina.

Gallegos A. (2011). *"En su tesis Doctoral denominado Imputabilidad de los menores de 18 y mayores de 16 años en delitos graves"*. Quito - Ecuador.

Garófalo (1985) *En su obra titulada Criminología.* Tomo I Editorial – Argentina.

Guillermo G. (2012). Tesis Doctoral *"La Inimputabilidad de los Adolescentes en Conflicto con la Ley Penal"*. Guatemala.

Mérida E. (2015). Tesis Maestría *"Investigación del Sicariato de Los Factores que Influyen en la persona para Convertirse en Sicarios"*. Perú.

Martin B. (2014). *"Elevar 8 años de Cárcel para menores Homicidas"*. Decano de Colegio de Abogados en su proyecto de ley Propone

Ramos E. (2014). *Metodología de la Investigación.* 4ta Edic., México: Ultra.

Roxin C. (1931) *en su libro Criminal y Sistema del Derecho Penal Hammurabi.* Alemania.

Sampieri R. (2003). *Manual de investigación II edición. tomo II.* 2DA edición. GRIJLEY. Italia.

Santiago (2000). plantea su *"Teoría de la Pena"*. Paraguay. Editorial Jurídica

Schunemann B. (2006), *Sobre la Crítica a la Teoría de la Prevención General Positiva*. Universidad de Múnich. Alemania.

Marco Jurídico:

Constitución Política del Perú.

Código Penal

Código Procesal Penal

Código Penal por Responsabilidad Adolescente.

VIII. ANEXOS

ANEXO 01

EXPEDIENTE N° 01002-2011-0-0-02-JR –FP-02

Distrito Judicial : Ancash
Instancia : 2° Juzgado de Familia
Especialidad : Familia Penal
Proceso : Investigación Penal

EXP. 01002-2011-0-0201-JR-FP-02



22011010020201135000302

PREVENCIÓN

ISTRITO JUDICIAL: ANCASH PROVINCIA : HUARAZ
INSTANCIA : 2° JUZGADO FAMILIA - Sede Centi JUEZ : MAGDALENA SALAZAR SOTO
SPECIALIDAD : FAMILIA PENAL ESPECIALISTA : JARA GUARDIA, FILIMON
INGRESO CDG : 27/09/2011 13:06:28 PROCEDENCIA : FISCALIA
OTIVO INGRESO : DENUNCIA
ROCESO : INVESTIGACION PENAL
ATERIA : INFRACCION CONTRA LA LIBERTAD SEXUAL
UMILLA : ABRASE A INVESTIGACIÓN PENAL

RO ANTIGUO :

JETOS PROCESALES

FRACOR MOLINA RAMIREZ EDUARDO ELIAS

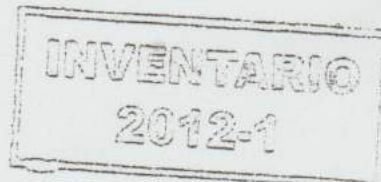
Domic Real : JR, CENTENARIO - CALLE AMARGURA S/N. CAJAMARQUILLA - NOTIFICAR AL
SR. FRANCISCO MOLINA MOLINA PADRE DEL INFRACOR-

RAVIADO KA CHR

Domic Real : JR MIGUEL GRAU S/N CAJAMARQUILLA

SEGUNDA FISCALIA PROVINCIAL DE FAMILIA DE HZ

Domic Legal : JR 28 DE JULIO N° 570- 3ER. PISO- OF. 304



03-08-11



EXP. 01002-2011-0-0201-JR-FP-02

a Ingreso al Archivo : / / Vencimiento : / / 1ra Ampliación : / /
chivo Definitivo : Archivo Transitorio : 2da Ampliación : / /

ALBINO SALAS, NORMA YOLANDA



NACIONAL DE PERU
IRTEPOL - HUARAZ
USARIA ON P - PIRA

INSTRUMENTO POLICIAL N° 030 11 XII DIP HZ CPND PIRA/

Asunto

Por infracción a la ley Penal del Delito Contra el Honor
- Tentativa de Violación sexual. Hecho ocurrido el día
03 de Agosto del 2011, a horas 19:30 aprox., en el
Distrito de Cajamarquilla - Provincia de Huaraz. DA
CUENTA/

COMPETENCIA

Fiscalía de la Familia de la Provincia de Huaraz.

Me dirijo al despacho de su cargo, con la finalidad de
remitiir adjunto al presente los actuados Policiales. Indicados en el asunto. —

01. Que, en el Libro de denuncias por Delitos, que se lleva a cargo de esta
Dependencia Policial, existe una signada con el Nro. 077, cuyo tenor literal
es el siguiente:

NRO. 077.- HORA: 10:00. DIA: 03. MES: AGOSTO.- AÑO 2011.-
SUMILLA. POR INFRACCION A LA LEY PENAL DEL DELITO CONTRA
EL HONOR - TENTATIVA DE VIOLACION SEXUAL.- Procedente del
Juzgado de Paz Titular del Distrito de Cajamarquilla se recepciono el Oficio
N° 038-2011-OSJANAJPTDILLVONJP, de fecha 04 de Agosto del 2011, cuyo
tenor literal es como sigue: OCH N° 077.- Hora 10:00.- Dia 03.- Mes
Agosto.- Año 2011.- SUMILLA - Denuncia por motivo que se indica. Tengo
el agrado de dirigirme a Ud. con la finalidad de transcribir la denuncia
signada con el N° que obra en este despacho, cuyo tenor literal es como
sigue - El día de la fecha a horas 10:00 aprox. se hizo presente a este
despacho judicial del Distrito de Cajamarquilla la persona de Barbara
ROSALES (53) natural de este Distrito de ocupación su casa, con
dirección en el lugar de su naturaleza, identificado con DNI 31600546,
quien interpuso denuncia por el Presunto Delito Contra la Libertad sexual
(Violación sexual) en agravio de su menor hijo Karina Asunción CHAVEZ
ROSALES (12), suscitado en circunstancias que el Denunciado MOLINA
RAMIREZ (17), al ver a la menor por inmediaciones de la Plaza de armas
le llamo la misma al notar a no acceder fue llevada violentamente al Primer
piso del Complejo de la Municipalidad de dicha localidad donde fue violada
conforme refiere la agraviada aproximadamente a las 19:00 horas del 03 de
Agosto del año en curso, lo que se comunica para los fines de investigación
y hacer llegar a las instancias correspondientes. Aprovecho la oportunidad
las muestras de mi mayor consideración y estima personal. Atentamente
Oshwa A. GUERRERO MAYHUAY- Juez de Paz Titular - Distrito La
Libertad Huaraz.

2
200

030

ASAMBLA PIR - PIRA
INTERPOL - HUARAZ
NACIONAL DE PERU

ACCIONES NECESARIAS:

- A. Personal encargado de realizar las investigaciones, procedió a Notificar a la menor de las iniciales K.A.C.H.R. (12), de igual modo a sus progenitores, a fin de que se presenten a realizar sus descargos en torno a la denuncia que antecede en el despacho de la PNP del Distrito de Pira, por existir la denuncia N° 077-2011, por la Presunta Comisión del Delito Contra el Honor - Tentativa de Violación Sexual, hecho ocurrido el día 03 de Agosto del 2011, en el Distrito de Cajamarquilla - Huaraz.
- B. De igual manera se notificó Policialmente al menor Infractor Eduardo Elias MOLINA RAMIREZ (17), a fin de recepcionar su referencial, en torno en la presente materia de investigación que se viene llevando en este Despacho PNP de Pira.
- C. Se recepciono el Oficio Nro. 1188-2011-CHIAM/PI/III VICIP, procedente del Despacho del Juzgado de Paz Titular del Distrito La Libertad Cajamarquilla - Huaraz.
- D. Asimismo se ha recepcionado el Oficio Nro. 1902 - 2011-MP-IMLP/DML-ANCASH HZ, de fecha 08 de agosto del 2011, el Oficio Nro. 003430 FIS de fecha 06 de Agosto del 2011, con las siguientes conclusiones: NO DEFLORACION, NO SIGNOS DE ACTO CONTRA NATURA, LESIONES EXTRA GENITALES OCASIONADAS POR AGENTE CONTUSO, ATENCION 01, FACULTATIVA 01 DIAS SALVO COMPLICACIONES.
- E. Que mediante los documentos que se han recepcionado procedente del Instituto de Medicina Legal de la División Medico Legal de Ancash, la misma que se corrobora y se adjunta al presente, no presente lesiones extra genitales, si apreciándose lesiones Para genitales tanto en la cara lateral derecha del cuello de aprox. de 2cm x 1.5cm.

CONCLUSIONES:

- Que hasta la culminación del presente documento se ha llegado a establecer fehacientemente mediante las pruebas de reconocimiento médico legal que se adjunta al presente el menor Infractor de las iniciales E.E.M.R. (17) estaria inmerso en el Presunto Delito Contra El Honor - Tentativa de Violación Sexual, en agravio de la menor de las iniciales K.A.C.H.R. (12); hecho ocurrido el día 03 de Agosto del 2011, a horas 19:30, aprox., en el Distrito de Cajamarquilla- Huaraz.

ANEXOS:

- Dos (02) referenciales recepcionadas.
- Un (01) RML.
- Un (01) Examen Psicológico
- Dos (02) Partidas de Nacimiento.
- Se recepciono el Oficio Nro. 26944, del Centro de salud del Distrito de Cajamarquilla de fechas 04 de Agosto 2011.

cuarto

Lo que cumpla en informar a Ud, a fin que determine lo conveniente

Pira 13 de Septiembre del 2011.

EL INSTRUCTOR.



[Signature]

CIP. N° 30843897
GUZMAN SUCLUPE R
SO 2. PNP



60-30273372-79 0+
CELESTINO F. JESUS RODRIGUEZ
SUB OFICIAL SUPERIOR PNP
COMISARIO SECTORIAL - PIRA

[Signature]

REFERENCIA DE LA MENOR Karina Asunción CHAVEZ ROSALES (12)

-----En el Distrito de Pira, Siendo las 15:28 hrs. del 18 AGOSTO 11, presente ante el instructor, en la Oficina de Investigación de la Comisaría Sectorial PNP de Pira, la persona quien la ser preguntado por sus generales de ley dijo llamarse como queda anotado en líneas arriba ser natural del Distrito de la Libertad-Cajamarquilla-, estado civil soltera, de ocupación soltera de ocupación estudiante, con dirección en la Av. Miguel Grau S/N- Cajamarquilla, identificada con DNI Nro. 71859565, presente en este acta la madre de la menor Bárbara ROSALES (54), natural de Cajamarquilla, estado civil conviviente, de ocupación su casa, identificada con DNI Nro. 31600546, con domicilio en el lugar antes indicado, el Juez de Paz no Letrado del Distrito de Pira Sr., Alejandro LETVA TOLEDO a quien se le procedió a recepcionarle su referencia conforme al detalle siguiente -----

1. REFERENCIADA DIGA, Para rendir su presente referencia requiere ser asesorada por un abogado de su elección, dijo: -----

Que, Por el momento no lo considero necesario. -----

2. REREFENCIADA DIGA, Si conoce a la persona de Eduardo Eñás MOLINA RAMIREZ, de ser así que grado de amistad enemistad o parentesco le une, dijo: -----

Que, No lo conozco de vista, desde que era una niña y tenía uso de razón, no tengo enemistad ni parentesco alguno -----

3. REFERENCIADA DIGA Narre la forma y Circunstancia en que fue víctima de tenencia de Violación Sexual, el 03 de Agosto del presente a horas 19:30 Aprox., en la Plaza de Armas de Cajamarquilla, Complejo Municipal del Distrito la Libertad Cajamarquilla, dijo: -----

Que, El día 03 de Agosto del presente año, a horas 19:30 Aprox., me constituía a comprar pan, en esos momentos que me encontraba a la altura de la Iglesia me percaté que Eduardo Eñás MOLINA RAMIREZ, me seguía y me llamaba, Kari, Kari, en esos momentos lo vió a mi hermano RONEL, me dijo ahí está tu hermano RONEL, y le digo que quieres que haga, indicándome un ratito no más quiero conversar contigo, en esos momentos me jaló de mi mano, y es donde me percató se encontraba mariado, poco a poco me iba jalado hacia el Complejo de Cajamarquilla, como le iba diciendo suéltame suéltame no me di cuenta por donde estábamos, bajábamos las gradas haciéndome entrar a la construcción, donde me di cuenta se que encontraba oscuro, arrimándome hacia la pared, queriendo que lo abrazame y le decía no quiero, pero él en forma insistente lo repetía y mi mano lo ponía en su cuello, posteriormente me dijo que me bajara mis pantalones pero no le acepte, en esos momentos me baja mis pantalones a la fuerza y me empezó a tocar mis partes íntimas (Vagina), donde comienza a bajar sus pantalones y saca su pene y lo pone en mi vagina diciéndome que no me va a doler, le decía, no suéltame, después escuché la voz de mi hermana cuando me llamaba Kari, Kari, del segundo piso de la construcción, indicándome un va a bajar o nos vamos a la loza deportiva, a lo que me opuse, instantes que baja mi hermana hacia la azotea y me dice apúrate vamos a la casa, retirándonos. -----

4. REFERENCIADA DIGA, Si puede precisar, como se encontraba vestido el presunto infractor al momento que pretendió abusar sexualmente de Ud, Dijo. ---

--- Que, No me percaté como estaba vestido. No tomé interés en la vestimenta del mi agresor. -----

Una 03

COPIA DE LA REFERENCIA
DNI 31600546
JUEZ DE PAZ - PIRA
CIP N° 30843897
GUZMÁN/UCUPEP
SO. 2. PNP

de
cui

5. REFERENCIADA DIGA. Si el agresor Elias MOLINA RAMIREZ. es su enamorado y su Ud., anteriormente a tenido relaciones Sexuales con otra persona Dijo.-----

--- Que, No es mi enamorado, ni he tenido anteriormente relaciones Sexuales. ----

6. REFERENCIADA DIGA. Si el agresor ha empleado alguna promesa de matrimonio, entrega de dinero compras de enseres o prendas de vestir y si ha empleado violencia física y Psicológica de ser así precise de que forma y si en anteriores oportunidades a sido acosada por el infractor Dijo-----

---Que, En ningún momento me ha hecho actos de promesa tal conforme se me pregunta, pero si empleo la fuerza al cogiéndome de la mano y llevarme a jalones a una vivienda desolada y abandonada en donde quiso abusar sexualmente de mi persona pero este fue frustrado al escuchar la voz de llamada de mi hermana y madre, nunca he tenido acoso por parte del infractor.-----

7. REFERENCIADA DIGA. Si Ud., ha sido presionada, coaccionada y extorsionada a efectuar de rendir su presente referencia Dijo.-----

--- Que, No.-----

8. REFERENCIADA DIGA. Si tiene algo mas que agregar, quitar o variar a su presente referencia Dijo.-----

--- Que, No, Leida que fue mi referencia y encontrándola conforme en todas sus partes la imprimo mi índice derecho en señal de conformidad en presencia de mi madre y del instructor que certifica n

EL INSTRUCTOR

EL MANIFESTANTE

CIP. N° 30843897
GUZMAN SUCLUPE P.
SO. 2. PNP

Karina Asunción CHAVEZ ROSALES (I.I.)
S/P/V

JUEZ DE PAZ

LA MADRE

ALEJANDRO LEIVA TOLEDO
DNI: 31644973
JUEZ DE PAZ - PIRA

Barbara ROSALES
DNI N° 316005

REFERENCIA DEL MENOR Eduardo Elias MOLINA RAMIREZ (16)

En el Distrito de Pira, siendo las 15:10, del 18 de Agosto del 2011, presente en el local de la Comisaria Sectorial PNP de Pira, la persona quien al ser preguntado por sus generales de ley dijo llamarse como queda anotado en líneas arriba se natural del Distrito de Libertad Cajamarquilla, Provincia de Huaraz, estado civil soltero, de ocupación estudiante, con dirección en el Jr. Centenario, Calle Amargura 514, sin documentos a la vista pero refiere tener DNI de menores con el Nro. 70760611, presente el Padre Francisco MOLINA MOLINA (50), natural del Distrito de la Libertad Cajamarquilla, estado civil casado, de ocupación agricultor, sin documentos personales a la vista, con domicilio en el lugar antes indicado, padre del menor, el Sr. Alejandro LEIVA TOLEDO Juez de Paz del Distrito de Pira, se procede a efectuar la presente diligencia conforme al detalle siguiente: -----

1. REFERENCIADO Diga, Si para rendir su presente referencia requiere ser asesorado por un Abogado de su elección Dijo: -----
Que, No, por el momento. -----

2. REFERENCIADO DIGA si conoce a la persona de Karina Asunción CHAVEZ ROSALES, de ser así que grado de amistad enemistad o parentesco le une Dijo: -----

A la persona que me pregunta si lo conozco de vista por ser del lugar estudiamos en el mismo colegio, no teniendo enemistad, enemistad o parentesco alguno. -----

REFERENCIADO DIGA. - Si es verdad que Ud., a sido protagonista del Delito de la Libertad (tentativa de Violación Sexual), el 03AGT11, a horas 19:30 Aprox., de ser así explique en forma detallada los pormenores, Dijo: -----

Que, No, realmente no me recuerdo ya que me encontraba totalmente mariado, ya que el día indicado me encontraba libando licor en compañía de mis amigos, desde las 09:00, hasta las 19:30, horas Aprox., en la esquina de la plaza de armas del Distrito la Libertad Cajamarquilla, a horas 20:30, FUI LLEVADO POR MI Sr., padre a mi domicilio con el fin de descansar. -----

4. REFERENCIADO DIGA, Por que cree Ud., que la menor de las iniciales K.A.CH. R (12) le simula como el presunto infractor de los hecho materia de la presente investigación, dijo: -----

Que, Anteriormente ha sido mi enamorada por un espacio de tres semanas, y pienso que me ha denunciado por insinuación de su madre ya que en la actualidad tengo otra enamorada. -----

5 REFERENCIADO DIGA. Si durante el noviazgo con la menor de las iniciales K A CH. R (12), Que duró tres semanas Ud., mantuvo relaciones Sexuales de ser así indique en que lugar Dijo: -----

Que, No, nunca he tenido relaciones sexuales, -----

08
ocho

CASO N° 2011-574-0

6.- REFERENCIADO DIGA. Si es verdad su persona ha realizado tocamientos, rozamientos indebidos a la menor de las iniciales K.A. CH. R. Dijo-----

--- Que No recuerdo nada, por encontrarme mariado.

7.- REFERENCIADO DIGA.- Si Ud., ha sido coaccionado, presionado o extorsionado por parte de la PNP de esta Comisaría Dijo.-----

--- Que. No. -----

8.- REFERENCIADO DIGA.- Si tiene algo más que agregar, quitar o variar a su presente referencia Dijo.

--- Que. No. Leída que fue mi presente referencia y encontrándola conforme en todas sus apartes la firmo en señal de conformidad en presencia del instructor que certifica.-----

EL INSTRUCTOR

EL MANIFESTANTE

CIP. N° 30843897
GUZMAN/SUCLUPE P.
SO. 2. PNP

Eduardo Elías MOLINA RAMIREZ (16)
DNI 70760611

PADRE

Francisco MOLINA RAMIREZ (50)



JUEZ DE PAZ

14
cafoce

DENUNCIA N° 8 -2011-MP-1ra FPF-HUARAZ.

SEÑOR JUEZ DEL JUZGADO DE FAMILIA DE TURNO DE HUARAZ.

NILTON FERNANDO MORENO MERINO, Fiscal Provincial de la Primera Fiscalía Provincial de Familia de Huaraz, identificado con D.N.I. N° 31655229, con domicilio en el Jr. 28 de Julio N° 570 3er. Piso Of. 304- Local del Ministerio Público; a Ud. atentamente digo:

I. IDENTIFICACIÓN DE LOS PRESUNTOS AUTORES DE LA INFRACCIÓN A LA LEY PENAL DENUNCIADA Y DE LA AGRAVIADA:

Que, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 159 de la Constitución Política del Estado, concordante con los artículos 1 y 11 del Decreto Legislativo N° 052 - Ley Orgánica del Ministerio Público, artículos 183, 204 inciso a) y 207 del Código de los Niños y Adolescentes, aprobado por Ley N° 27337; **PROPONGO ACCIÓN PENAL** contra la persona de **EDUARDO ELIAS RAMIREZ (16)**, como presunto autor de Infracción a la Ley Penal, considerado como **delito contra la libertad – violación de la libertad sexual – VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD EN GRADO DE TENTATIVA**, tipificado en el artículo 173 numeral 02 del Código Penal, modificado por Ley N° 28704, en concordancia con el artículo 16 del acotado código, en agravio de **la menor de iniciales K.A.CH.R.**

II. DE LOS HECHOS:

- 1) Que, de los resultados de la investigación preliminar se tiene que el día 03 de agosto del año en curso, aproximadamente a las 19:30 la menor agraviada se constituyó a comprar pan y cuando se encontraba a la altura de la Iglesia del distrito de la Libertad – Cajamarquilla, se percató que el denunciado la seguía y la llamaba diciéndole “Kari, Kari” y al ver al hermano Ronel de la menor le dice que ahí estaba su hermano, respondiéndole la menor “que quieres que haga”, indicándole el denunciado que un ratito quería conversar con ella para luego jalarla de la mano percatándose en ese momento la menor que el denunciado se encontraba mareado y poco a poco la iba jalando hacia el Complejo Municipal de Cajamarquilla, mientras que la menor le iba diciendo que la suelte sin darse cuenta donde estaba y luego le hizo bajar una gradas e

ingresaron a la construcción que estaba oscura para luego arrimarla hacia la pared queriendo que lo abrace, mientras que la menor le decía que no quería pero el denunciado en forma insistente le repetía y ponía la mano de la menor en el cuello del denunciado, momentos después le dice que se baje su pantalón pero como ella no quiso por lo que el denunciado se lo bajó a la fuerza y empieza a tocarle su vagina, y luego se baja el pantalón y saca su pene y lo coloca en su vagina y le dice que no le va a doler mientras que la menor le decía "no suéltame", y al escuchar que su hermana la llamaba del segundo piso de la construcción el denunciado le dijo que no iba a bajar o que se fueran a la loza deportiva, a lo que la menor se opuso, instantes en que baja su hermana hacia la azotea y le dice a la menor que se apure para que se vayan a la casa logrando retirarse.

- 2) Que, el menor infractor Eduardo Elias Molina Ramírez resultaría ser el autor de la infracción penal materia de denuncia, toda vez que los actos contrarios a ley se encuentran acreditados con el Certificado Médico Legal N° 003439-EIS, de fojas 09 practicado a la agraviada en donde señala que la menor presenta *himen integro, presencia de equimosis rojiza + tumefacción de 1 cm x 1 cm en pared izquierda de labios menores y de 0.5 cm x 0.3 cm en pared derecha de labios menores, ...lesiones estragenitales ocasionadas por agente constuso* otorgándole 01 día de atención facultativa por 01 día de incapacidad médico legal, así como con la propia manifestación de la agraviada que corre de folios 05 a 06, en donde señala de manera coherente y uniforme como se han suscitado los hechos de agresión, además se debe tener en consideración la declaración del menor infractor quien en el afán de eludir su responsabilidad señala en su manifestación que corre de folios 07 a 08 que el día de los hechos se encontraba mareado no recordando lo sucedido lo cual resulta poco creíble, más aún si se tiene en cuenta que refiere haber tenido una relación con la menor agraviada; situación que amerita la apertura de investigación por el Órgano Jurisdiccional a efectos de determinarse fehacientemente la responsabilidad del denunciado respecto a estos hechos.

DE LA TIPIFICACIÓN:

La infracción considerada como delito se encuentra tipificada en el artículo 173 numeral 02 del Código Penal, modificado por Ley N° 28704, que prescribe "El que tiene acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o realiza otros actos análogos introduciendo objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías, con un menor de edad, será reprimido con las siguientes penas

catorce, la pena será no menor de treinta años, ni mayor de treinta y cinco..." en concordancia con el artículo 16 del acotado código que señala que "En la tentativa el agente comienza la ejecución de un delito, que decidió cometer, sin consumarlo...", dándose en el presente caso todos los elementos objetivos y subjetivos.

OFRECIMIENTO DE MEDIOS PROBATORIOS:

- 1) El mérito de la declaración referencial de la menor agraviada.
- 2) El mérito del Certificado Médico Legal N°003439-EIS.
- 3) El mérito de las partidas de nacimientos de la menor agraviada y del menor infractor, con los que se acreditan las edades de los menores.

DILIGENCIAS SOLICITADAS:

- 1) Se reciba la declaración referencial del adolescente infractor, en presencia de sus padres y/o apoderados, su abogado y el Representante del Ministerio Público.
- 2) Se reciba la declaración preventiva de la parte agraviada.
- 3) Se practique el estudio socio - económico en el domicilio del adolescente infractor.
- 4) Se realice la evaluación psicológica en la persona del adolescente infractor.
- 5) Se practique la inspección judicial en el lugar de los hechos.
- 6) Se lleve a cabo la diligencia de Esclarecimiento de los hechos.
- 7) Se lleven a cabo otras diligencias que sean necesarias para el esclarecimiento de los hechos materia de denuncia.

PRIMER OTROSI DIGO: Se adjunta los actuados en la investigación preliminar en fojas 13, los mismos con las explicaciones que contienen y por ende ofrezco como prueba para los efectos de Ley.

SEGUNDO OTROSI DIGO: De conformidad con el artículo 94° inciso a) del Código de Procedimientos Penales, modificado por el artículo 1° del Decreto Legislativo N° 983, concordante con el artículo 198° del Código de los Niños y Adolescentes - Ley N° 27337, **SOLICITO** se traben embargo preventivo sobre los bienes de los padres y/o tutores del adolescente infractor que sean suficientes para cubrir el pago de la reparación civil.

POR LO EXPUESTO:

A Ud. Señora Juez, solicito sirva dictar el auto correspondiente y disponer la actuación de las diligencias solicitadas.

Huaraz, 23 de septiembre de 2011.


MILTON FERNANDO MORENO MERINO
Fiscal Provincial
1ª Fiscalía Provincial de Familia de Huaraz

15
discuss

2º JUZGADO FAMILIA - Sede Central
EXPEDIENTE : 01002-2011-0-0201-JR-FP-02
MATERIA : INFRACCION CONTRA LA LIBERTAD SEXUAL
ESPECIALISTA : SANCHEZ COCHACHIN, MARCO ROLANDO
INFRACTOR : MOLINA RAMIREZ, EDUARDO ELIAS
AGRAVIADO : K A, CH.R.
: 1ERA FISCALIA PROVINCIAL DE FAMILIA DE HZ ,

Resolución N° 01

Huaraz, lunes tres de Octubre

Del año dos mil once.

AUTOS y VISTOS: Dado cuenta en la fecha para calificar la denuncia fiscal; y, **CONSIDERANDO: PRIMERO.** Que, se argumenta de que el día tres de Agosto del año en curso, a las diecinueve y treinta horas aproximadamente, la menor agraviada de doce años sale a comprar pan, encontrándose de que el denunciado de iniciales **E.E.M.R (16):** la seguía la llamándola, para luego jalarla de la mano, encontrándose según versión de la agraviada de que el denunciado estaba mareado; los hechos en el grado de tentativa de violación sexual habrían ocurrido en el interior de una construcción del Complejo Municipal de Cajamarquilla, que no llegó a consumarse el hecho porque la hermana de la menor agraviada la llamaba del segundo piso, y desde la azotea le habría dicho que se apure para retornar a la casa, logrando retirarse; **SEGUNDO.** Que, según el certificado médico legal de fojas nueve, señala himen íntegro, presencia de equimosis rojiza más tumefacción de 1 cm., x 0.3 cm., en pared izquierda de labios menores y de 0.5 cm., x 0.3 cm., en pared derecha de labios menores, lesiones extragenitales ocasionadas por agente contuso(no desfloración) y en cuanto al examen del ano: pliegues perianales conservados, no presenta fisuras en mucosa anal(no signos de actos contranatura); habiendo requerido la menor agraviada C. R. CH. A., de 01 día de atención facultativa por 01 de incapacidad médico legal, con lo cual se acredita que no ha existido la violación sexual, pero si tentativa por las lesiones ocasionadas en la vagina de la menor conforme lo han certificado la Dra. Claudia Paola Ramos Domínguez. médico legista con Registro CMP. N° 43873; **TERCERO.** Que, según la manifestación de la menor agraviada obrante a fojas cinco, existe la sindicación hacia el menor denunciado de haber intentado violarla sexualmente, cuya consumación se frustró porque la hermana se constituyó al inmueble en construcción para llamarla; siendo denunciado menor en su defensa señala haber estado

MADEIRA SALVADOR SOTO
JUEZA PROVISIONAL
JUEZ ESPECIALIZADO DE FAMILIA
H-3394

1002-2011-FP.02.

embriagado, no recordar y que por insinuaciones de la madre de la menor se le ha denunciado porque en la actualidad tiene otra enamorada, antes por espacio de tres semanas la menor agraviada habría sido su enamorada, con quién nunca ha tenido relaciones sexuales conforme aparece al responder a la quinta pregunta del interrogatorio a fojas siete; **CUARTO.** Que, según el criterio razonado respecto de los hechos denunciados en el grado de tentativa, no existe la presunción de que el menor podría eludir la acción de la Justicia, por lo mismo la medida a adoptar respecto al menor denunciado debe ser preventiva, así como tampoco existe a priori el de temor fundado de destrucción u obstaculización de pruebas; **QUINTO.** Que, el hecho denunciado constituye delito tipificado en el Artículo 173, inciso 2 del Código Penal modificado por la Ley N° 28704, concordante con el Artículo 16 del anotado Código sustantivo; así mismo aún no ha prescrito la acción penal y se ha individualizado al presunto infractor, por tanto de conformidad al Artículo 77 del Código de Procedimientos Penales y del Artículo 208 del Código de los Niños y Adolescentes: **ABRÁSE A INVESTIGACIÓN PENAL**, contra el adolescente **E.E.M.R.**, por el delito contra la libertad – violación de la libertad sexual, violación sexual de menor de edad en grado de tentativa, en agravio de la menor adolescente K. A. CH. R; **DISPÓNGASE** como condición procesal del infractor la entrega a sus padres o responsables mediante el acta pertinente por secretaría; **SEÑÁLESE** para la audiencia de esclarecimiento de hechos el dos de Noviembre del dos mil once a horas quince y treinta, para actuar las declaraciones del adolescente infractor, de la menor agraviada; debiendo concurrir en compañía de sus padres o responsables, la ratificación médico legal y otras pruebas que se ofrezcan; **DESIGNESE** a la defensora de oficio Dra. Siomara Oncoy Mejía para la defensa del adolescente infractor; **NÓMBRESE** a efectos de los informes psicológicos y socio económicos a la psicóloga Lic. Delia Ugaz Carranza y a la Asistente Social Lic. Guadalupe Soriano Riquerios, integrantes del equipo multidisciplinario de los Juzgado de Familia de la ciudad de Huaraz, en la persona y en el domicilio del adolescente denunciado; **OFÍCIESE** a la Municipalidad Distrital la Libertad - Cajamarquilla, a efectos de la remisión de la partida de nacimiento para verificar la minoridad del denunciado; a los otrosí es: **FÓRMESE** el cuaderno de embargo, dese cuenta

2° JUZGADO FAMILIA - Sede Central

EXPEDIENTE : 01002-2011-0-0201-JR-FP-02

MATERIA : INFRACCION CONTRA LA LIBERTAD SEXUAL

ESPECIALISTA : SANCHEZ COCHACHIN, MARCO ROLANDO

INFRACOR: MOLINA RAMIREZ, EDUARDO ELIAS

AGRAVIADO : K A, CHR

: 1ERA FISCALIA PROVINCIAL DE FAMILIA DE HZ,

AUDIENCIA ÚNICA DE ESCLARECIMIENTO DE LOS HECHOS

En la ciudad de Huaraz, siendo las quince con treinta horas del día cinco de Diciembre del dos mil once, en la Sala de Audiencias del Segundo Juzgado Especializado de Familia de esta ciudad, que despacha la señor el señor Juez Edgar Santillana Gonzáles por disposición Superior, por licencia de la Juez originaria y el secretario que interviene, presente el infractor **E.E.M.R.**, de dieciséis años de edad, estudiante, acompañado de su señor padre don Francisco Impresión Molina, identificado con D.N.I. numero 31760259; con domicilio en el jirón Centenario, calle Amargura sin numero Cajamarquilla - Huaraz, acompañado de su abogado Dra. Siomara Zulmira Mejía Oncoy, con registro numero 1474-, del Ilustre C.A.A.; presentes: la madre de la menor agraviada Bárbara Rosales, identificado con Documento Nacional de Identidad N° 31600546, con domicilio en la Av. Miguel Grau sin numero, Cajamarquilla - Huaraz, presente la representante del Ministerio Público señorita Fiscal de Familia doctora Ana Silvia Sánchez Farfán; con el objeto de asistir a la audiencia programada para el día de la fecha, de la que se obtuvo el siguiente resultado.-

Interrogado por el Despacho.-----

Declaración del adolescente infractor E.E.M.R., (16 años de edad)

Leída que le fue la manifestación policial de fojas siete a ocho, la denuncia fiscal de fojas catorce a diecisiete e interrogado por el Despacho, y exhortado a decir la verdad, dijo: -----

PARA QUE DIGA: Si se encuentra conforme con la denuncia fiscal.

DIJO: Que no estoy de acuerdo.

PARA QUE DIGA: Narre los hechos ocurridos el día 3 de agosto del 2011 a las 19.30 horas.


SANCHEZ COCHACHIN

41

DIJO: Que el día 03 de agosto del 2101 a las nueve de la mañana nos reunimos con mis compañeros y tenían sus amigos mayores y nos insistieron a tomar licor aproximadamente diez amigos, No recuerdo el nombre de ninguno de mis amigos, entre las nueve y dos de la tarde solo tomamos gaseosa, a las dos de la tarde los amigos de mi compañero Ivo Guevara Guerrero dijeron para comprar licor y todos estuvimos de acuerdo y compramos alcohol con gaseosa y empezamos a las dos y me acuerdo que tomamos hasta las seis y treinta de la tarde y era la primera vez que bebía licor.

PARA QUE DIGA: Si ha intentado violar sexualmente a la menor de iniciales K.A.CH.R.

DIJO: Que, no recuerda.

PARA QUE DIGA: Porque cree que la menor de iniciales K.A.CH.R., lo sindicó como autor de la tentativa de violación sexual contra ella.

DIJO: Por insinuación de su madre.

PARA QUE DIGA: Si la madre de la menor tiene alguna antipatía o cólera a su persona

DIJO: Que no.

En este estado el señor Representante del Ministerio Público procede a interrogar al presunto adolescente infractor:

PARA QUE DIGA: Cuanto tiempo estuviste de enamorada y como la conociste

DIJO: estuve tres semanas.

PARA QUE DIGA: Porque terminaste tu relación de enamorado con la menor agraviada.

DIJO: Por este motivo.

PARA QUE DIGA: Porque motivo estuvieron bebiendo

DIJO: por el cumpleaños de mi amigo Ivo Guevara Guerrero.

En este estado la abogada defensora procede a interrogar al presunto adolescente infractor:

PARA QUE DIGA: Si viene cursando estudios y en que año.

DIJO: en el colegio Virgen De Natividad y quinto grado de secundaria.

PARA QUE DIGA: Si anteriores oportunidades anteriores tuvo problemas similares

DIJO: Es la primera vez

PARA QUE DIGA: Has tenido problemas en el colegio y que alumno es

42
cuarenta
y dos

DIJO: que nunca he tenido problemas y que mis notas son de trece a catorce

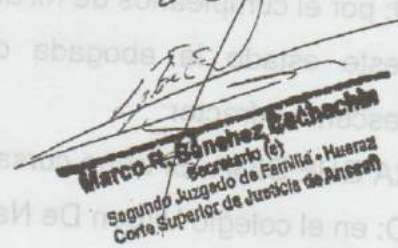
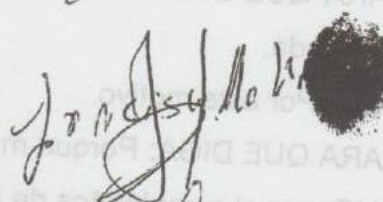
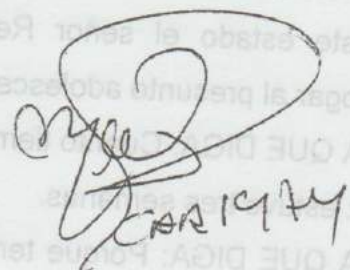
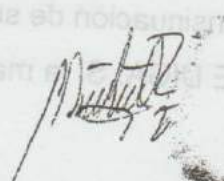
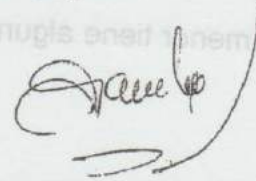
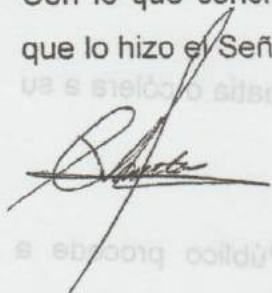
PARA QUE DIGA: Algo que quieras agregar

DIJO: Que no

En este estado se solicita al menor investigado precise su dirección domiciliaria a efectos que sea visitado por la trabajadora social del equipo multidisciplinario del Juzgado de familia dijo que domicilia en la avenida Centenario, Calle Amargura sin numero, Distrito de Cajamarquilla, Provincia de Huaraz, (en la misma entrada parte baja encima del campo deportivo, calle de material rustico puerta color negro).

Póngase a conocimiento de la dirección precisada a la señora trabajadora social del equipo multidisciplinario par que practique la visita correspondiente y emita su informe.

Con lo que concluyó la presente declaración firmando los presentes después que lo hizo el Señor Juez. Doy fe.



Marco R. Sánchez Batachín
Secretario (e)
Segundo Juzgado de Familia - Huaraz
Corte Superior de Justicia de Ancash

47
cua.
8

2° JUZGADO FAMILIA - Sede Central
EXPEDIENTE : 01002-2011-0-0201-JR-FP-02
MATERIA : INFRACCION CONTRA LA LIBERTAD SEXUAL
ESPECIALISTA : SANCHEZ COCHACHIN, MARCO ROLANDO
INFRACTOR : MOLINA RAMIREZ, EDUARDO ELIAS
AGRAVIADO : K A, CHR
: 1ERA FISCALIA PROVINCIAL DE FAMILIA DE HZ,

**CONTINUACIÓN AUDIENCIA ÚNICA DE ESCLARECIMIENTO DE LOS
HECHOS**

En la ciudad de Huaraz, siendo las quince con treinta horas del día cinco de Diciembre del dos mil once, en la Sala de Audiencias del Segundo Juzgado Especializado de Familia de esta ciudad, que despacha la señor el señor Juez Edgar Santillana Gonzáles por disposición Superior, por licencia de la Juez originaria y el secretario que interviene, presente el infractor **E.E.M.R.**, de dieciséis años de edad, estudiante, acompañado de su señor padre don Francisco Impresión Molina, identificado con D.N.I. numero 31760259; con domicilio en el jirón Centenario. calle Amargura sin numero Cajamarquilla - Huaraz, acompañado de su abogado Dra. Siomara Zulmira Mejía Oncoy, con registro numero 1474-, del Ilustre C.A.A.; presentes: la madre de la menor agraviada Bárbara Rosales. identificado con Documento Nacional de Identidad N° 31600546, con domicilio en la Av. Miguel Grau sin numero, Cajamarquilla - Huaraz, presente la representante del Ministerio Público señorita Fiscal de Familia doctora Ana Silvia Sánchez Farfán; con el objeto de asistir a la audiencia programada para el día de la fecha, de la que se obtuvo el siguiente resultado.-

Interrogado por el Despacho.-----

Declaración del adolescente infractor E.E.M.R., (16 años de edad)

Leída que le fue la manifestación policial de fojas siete a ocho, la denuncia fiscal de fojas catorce a diecisiete e interrogado por el Despacho, y exhortado a decir la verdad, dijo: -----

PARA QUE DIGA: Si se encuentra conforme con la denuncia fiscal.

DIJO: Que no estoy de acuerdo.

PARA QUE DIGA: Narre los hechos ocurridos el día 3 de agosto del 2011 a las 19.30 horas.

48
C. A. G. /
02/10

DIJO: Que el día 03 de agosto del 2101 a las nueve de la mañana nos reunimos con mis compañeros y tenían sus amigos mayores y nos insistieron a tomar licor aproximadamente diez amigos, No recuerdo el nombre de ninguno de mis amigos, entre las nueve y dos de la tarde solo tomamos gaseosa, a las dos de la tarde los amigos de mi compañero Ivo Guevara Guerrero dijeron para comprar licor y todos estuvimos de acuerdo y compramos alcohol con gaseosa y empezamos a las dos y me acuerdo que tomamos hasta las seis y treinta de la tarde y era la primera vez que bebía licor.

PARA QUE DIGA: Si ha intentado violar sexualmente a la menor de iniciales K.A.CH.R.

DIJO: Que, no recuerda.

PARA QUE DIGA: Porque cree que la menor de iniciales K.A.CH.R., lo sindicó como autor de la tentativa de violación sexual contra ella.

DIJO: Por insinuación de su madre.

PARA QUE DIGA: Si la madre de la menor tiene alguna antipatía o cólera a su persona

DIJO: Que no.

En este estado el señor Representante del Ministerio Público procede a interrogar al presunto adolescente infractor:

PARA QUE DIGA: Cuanto tiempo estuviste de enamorada y como la conociste

DIJO: estuve tres semanas.

PARA QUE DIGA: Porque terminaste tu relación de enamorado con la menor agraviada.

DIJO: Por este motivo.

PARA QUE DIGA: Porque motivo estuvieron bebiendo

DIJO: por el cumpleaños de mi amigo Ivo Guevara Guerrero.

En este estado la abogada defensora procede a interrogar al presunto adolescente infractor:

PARA QUE DIGA: Si viene cursando estudios y en que año.

DIJO: en el colegio Virgen De Natividad y quinto grado de secundaria.

PARA QUE DIGA: Si anteriores oportunidades anteriores tuvo problemas similares

DIJO: Es la primera vez.

PARA QUE DIGA: Has tenido problemas en el colegio y que alumno es

DIJO: que nunca he tenido problemas y que mis notas son de trece a catorce

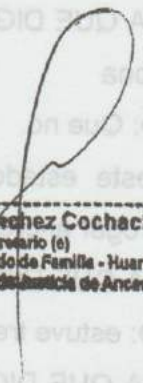
PARA QUE DIGA: Algo que quieras agregar

DIJO: Que no

En este estado se solicita al menor investigado precise su dirección domiciliaria a efectos que sea visitado por la trabajadora social del equipo multidisciplinario del Juzgado de familia dijo que domicilia en la avenida Centenario, Calle Amargura sin numero, Distrito de Cajamarquilla, Provincia de Huaraz, (en la misma entrada parte baja encima del campo deportivo, calle de material rustico puerta color negro).

Póngase a conocimiento de la dirección precisada a la señora trabajadora social del equipo multidisciplinario par que practique la visita correspondiente y emita su informe.

Con lo que concluyó la presente declaración firmando los presentes después que lo hizo el Señor Juez. Doy fe.


Marco R. Sánchez Cochachin
Secretario (e)
Juzgado de Familia - Huaraz
Comandancia de Justicia de Ancash

2° JUZGADO FAMILIA - Sede Central

EXPEDIENTE : 01002-2011-0-0201-JR-FP-02

MATERIA : INFRACCION CONTRA LA LIBERTAD SEXUAL

ESPECIALISTA : JARA GUARDIA, FILIMON

MINISTERIO PUBLICO : SEGUNDA FISCALIA PROVINCIAL DE FAMILIA

TERCERO : ASISTENTE SOCIAL

INFRACITOR : MOLINA RAMIREZ, EDUARDO ELIAS

AGRAVIADO : K.A.CH.R

SENTENCIA

RESOLUCIÓN N° 14

Huaraz, cuatro de diciembre

del año dos mil doce.

VISTO; El proceso seguido contra el adolescente Eduardo Elías Molina Ramírez, por infracción a la ley penal considerado como delito contra la libertad Sexual -Violación Sexual en grado de tentativa, en agravio de la menor de iniciales K.A.CH.R.;

ANTECEDENTES PROCESALES:

Resulta de autos que, en mérito a la investigación y la denuncia Fiscal formulada por el señor representante del Ministerio Público, por resolución número uno de fojas dieciocho a diecinueve, su fecha tres de octubre del dos mil once, se promovió acción penal contra el adolescente Eduardo Elías Molina Ramírez, como presunto autor de la comisión del acto antisocial considerado como delito contra la libertad Sexual -violación sexual en grado de tentativa, en agravio de la menor de iniciales K.A.CH.R.; advirtiéndose de la revisión de autos que los hechos materia de juzgamiento ocurrieron el día tres de agosto del dos mil once, aproximadamente a las siete y treinta de la noche, en circunstancias que la menor se desplazaba a la altura de la Iglesia del distrito de la Libertad - Cajamarquilla, se percató que el investigado la llamaba para luego referirle que quería conversar con ella y jalarla hacia el Complejo Municipal de Cajamarquilla, ingresando hacia una construcción oscura donde la arrimó hacia la pared, para luego bajarle su pantalón así como el de él, e intentar mantener relaciones sexuales, mientras que la menor le decía "no

RAMUS S.A.L.S.
JUZGADO DE FAMILIA
HUARAZ
PODER JUDICIAL DE HUARAZ

suéltame", instantes en que aparece la hermana de la menor agraviada quien desde la azotea le llama para que se vayan a su casa, logrando así la agraviada retirarse. Por lo que tramitada la causa de acuerdo a su naturaleza durante la etapa de instrucción se ha llevado a cabo la audiencia única de esclarecimiento de los hechos conforme al acta de fojas treintiuno a treintidós, fecha en la que declaró la menor agraviada; a fojas treintiséis obra el acta de nacimiento del infractor; a fojas cuarenta obra la declaración del adolescente infractor; a fojas ochentidós obra el informe psicológico número 158-DEMUNA-PS.2012 en el que el psicólogo concluye que el hecho por el cual se acusa al infractor amerita mayor investigación y peritaje especializado, ya que no han encontrado indicadores significativos de algún problema mental mayor; a fojas noventiuno a noventidós obra el informe social del adolescente infractor; y habiendo concluido el plazo de investigación se remitió los autos a vista fiscal, cuyo dictamen obra de fojas ochentisiete a noventa; y mediante resolución número doce, se ha dispuesto dejar los autos en despacho para expedir sentencia, por lo que siendo su estado emito la siguiente resolución.

CONSIDERACIONES DE HECHO Y DE DERECHO:

PRIMERO: El Código de los Niños y Adolescentes introduce una concepción cuyo punto de partida reconoce al niño y al adolescente como sujetos de derecho, lo cual obliga a reconocerles derechos no menores que a los adultos ante la ley penal, en el marco de una responsabilidad penal, adecuado a su especial nivel de desarrollo psicofísico y por tanto tiene una finalidad como es la de dar efectivo contenido educativo y resocializador a las medidas aplicables a título de sanción a niños y adolescentes por infracción de la ley penal, como se desprende de los artículos II, III y X del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes¹ concordante con el artículo 191° del mismo cuerpo de normas.²

Artículo II.- Sujeto de derechos.-El niño y el adolescente son sujetos de derechos, libertades y de protección específica. Deben cumplir las obligaciones consagradas en esta norma.

Artículo III.- Igualdad de oportunidades. Para la interpretación y aplicación de este Código se deberá considerar la igualdad de oportunidades y la no discriminación a que tiene derecho todo niño y adolescente sin distinción de sexo.

Artículo IX.- Interés superior del niño y del adolescente. En toda medida concerniente al niño y al adolescente que adopte el Estado a través de los Poderes Ejecutivo, Legislativo y Judicial, del Ministerio Público, los Gobiernos Regionales, Gobiernos Locales y sus demás instituciones, así como en la acción de la sociedad, se considerará el Principio del Interés Superior del Niño y del Adolescente y el respeto a sus derechos.

El Sistema de Justicia del adolescente infractor se orienta a su rehabilitación y a encaminarlo a su bienestar. La medida tomada a

1

SEGUNDO: La Constitución establece en su artículo 139 inciso 14, el derecho de toda persona de no ser privado del derecho a la defensa en ningún estado del proceso, garantizándosele el derecho a comunicarse con su abogado y a ser asesorado por éste desde que es citada o detenida por cualquier autoridad; ello como expresión del derecho fundamental del debido proceso, situación que merece tratamiento especial en el caso de un menor de edad, dado que en esta materia, cuando se trata de la protección de los derechos del niño y de la adopción de medidas para lograr dicha protección, rige el Principio de Interés Superior del niño, instituto el cual ha sido recogido por artículo 4 de la Norma Constitucional y el artículo IX del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes, así como los instrumentos internacionales, como el artículo 3.1 de la Convención sobre los Derechos del Niño, el Principio 2 de la Declaración de los Derechos del Niño y el artículo 19 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos y demás normas en materia de Derechos Humanos, que regulan en concreto la dignidad de la persona humana; derechos que se han protegido durante toda la secuela del proceso, no habiéndose recortado el derecho de defensa del menor procesado ni vulnerado el debido proceso.

TERCERO: Asimismo según lo dispuesto por el artículo X del Título Preliminar del Código de los Niños y Adolescentes; *"El Estado garantiza un sistema de administración de justicia especializada para los niños y adolescentes. Los casos sujetos a resolución judicial o administrativa en los que estén involucrados niños o adolescentes serán tratados como problemas humanos";* es decir los niños y adolescentes requieren de parte del Estado tutela jurisdiccional no sólo efectiva sino a su vez especial y privilegiada en la satisfacción de sus derechos; habiéndose acreditado la minoría de edad del adolescente Eduardo Elías Molina Ramírez con la partida de nacimiento de fojas treintiséis.

CUARTO: Según lo previsto en el artículo 173 numeral 2) del Código Penal modificado por Ley número 28704: *"El que tiene acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o realiza otros actos análogos introduciendo objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos vías, con un menor de edad, será reprimido con*

AMOS SALA
JUZGADO DE FAMILIA
MUSAZ
DE JUSTICIA DE CASI

104

las siguientes penas privativas de libertad: (...) 2) si la víctima tiene entre diez años de edad, y menos de catorce años, la pena será no menor de treinta años, ni mayor de treinticinco años" (...); artículo concordado con el 16 de la normativa penal que dice : "En la tentativa el agente comienza la ejecución de un delito, que decidió cometer, sin consumarlo. El Juez reprimirá la tentativa disminuyendo prudencialmente la pena";

QUINTO: De conformidad con la normativa procesal, la investigación tiene por objeto reunir la prueba de la realización de la infracción penal, de las circunstancias en que se ha perpetrado y de sus móviles, así como de establecer la distinta participación que hayan tenido entre otros los autores; es así que el pilar fundamental del Derecho Procesal Penal es la prueba, siendo ésta el cúmulo de evidencias concretas e idóneas o la pluralidad de indicios convergentes que sirven para sustentar una sentencia condenatoria, en tal sentido para hacer efectiva la pretensión punitiva del Estado, el hecho instruido y su nexo causal con el sujeto de la imputación debe quedar acreditado de modo irrefutable con prueba plena, de tal suerte que para enervar la inicial presunción de inocencia que ampara a todo procesado debe constatarse la objetividad de la prueba y que ésta haya sido válidamente adquirida y practicada, además de ser suficiente, es decir, que demuestre razonablemente la culpabilidad del encausado.

SEXTO: En ese sentido, se imputa al menor procesado el hecho de que el día tres de agosto del dos mil once, al promediar las diecinueve y treinta horas, luego de haber estado ingiriendo licor con sus amigos, abordó a la menor agraviada cuando se dirigía a comprar pan, para luego de decirle que quería hablar con ella, llevarla a jalones hasta una construcción en el Complejo Municipal de Cajamarquilla, y aprovechando la oscuridad la arrimó hacia la pared para luego a la fuerza bajarle el pantalón e intentar practicar el acto sexual diciéndole a la menor agraviada que no le iba a doler, hecho que no llegó a consumarse ante el llamado de la hermana de la menor agraviada con quien se retiró a su domicilio dejando al infractor en la construcción;

AMOS SALAS
JUEZ DE FAMILIA
MARAZ
CORTES SUPERIOR DE JUSTICIA DE ANCASH
PRIMER JUZGADO DE FAMILIA

SETIMO: La menor agraviada, al prestar su referencial a fojas treintiuno a treintidós refiere que el día de los hechos en circunstancias que se dirigía a comprar pan, el adolescente infractor aprovechando que debido a la hora no había gente a jalones la llevó a una construcción, lugar donde le dijo que se bajara su pantalón y el infractor intentó bajarle su pantalón, momentos en que llamó la hermana de la agraviada desde el segundo piso, no llegando a consumar el hecho retirándose con su hermana; por su parte el adolescente infractor refiere no recordar nada alegando que se encontraba en estado de ebriedad, estado que es corroborado con la declaración de la menor quien también ha referido que el infractor se encontraba ebrio; asimismo, obra en autos el certificado médico legal número 003439-EIS, corriente a folios nueve, que describe que la menor agraviada presenta lesiones extragenitales a nivel de la cara lateral derecha de cuello, así como a nivel de labios menores;

OCTAVO: De lo actuado se colige que la menor agraviada el día tres de agosto del dos mil once, fue víctima de un intento de agresión sexual, pues conforme se desprende del certificado médico legal número 003439-EIS que corre a fojas nueve, presentaba lesiones extragenitales como son: **"... presencia de equimosis rojiza + tumefacción de 1cm x 0.3cm en pared izquierda de labios menores y de 0.5 cm x 0.3cm en pared derecha de labios menores, (...) Lesiones extragenitales: Equimosis por sugilación de 2CM x 1.5 CM en cara lateral derecha de cuello"**; y si bien, dicho certificado no ha sido ratificado por su emitente, sin embargo, debido a que ha sido emitido por un perito de una institución oficial dedicada a ese fin, como es el Instituto de Medicina Legal, dicha pericia goza de una presunción iuris tantum de imparcialidad, objetividad y solvencia; además, si ninguna de las partes ha cuestionado su contenido, su no ratificación no afecta su eficacia probatoria, conforme así lo ha dejado sentado la Corte Suprema en el Acuerdo Plenario número 2-2007/CJ-116;

MOS SALAS
ACUERDO DE FAMILIA
MAR 02
Corte de Justicia de Ancash

NOVENO: El hecho antes descrito se imputa al adolescente infractor Eduardo Elías Molina Ramírez, quien luego de haber ingerido licor con sus amigos durante toda la tarde del día tres de agosto del dos mil once, aprovechando la soledad de la noche, llevó a jalones a la menor agraviada hacia una

construcción desolada ubicada por el Complejo de Cajamarquilla, donde intentó abusar sexualmente de ella, no consumándose el hecho por la oportuna aparición de la hermana de la menor agraviada, llegando solo a causarle lesiones a nivel de los labios menores y una equimosis por sugilación en zona del cuello; imputación que se efectúa por sindicación de la menor agraviada, sindicación que para el suscrito tiene valor probatorio por cuanto no se advierten razones objetivas que invaliden su afirmación; pues, dichas afirmaciones gozan de verosimilitud ya que coherentemente y desde la etapa preliminar ha relatado la forma en que ocurrieron los hechos, corroborado con el reconocimiento médico legal de fojas nueve; y por último no se vislumbra la existencia de algún tipo de relación entre agraviado e imputado basado en el odio, resentimientos, enemistad u otras que puedan incidir en la parcialidad de la sindicación; y, si bien es cierto el procesado ha negado los cargos que se le imputan, aduciendo no recordar por el estado de ebriedad en que se encontraba; sin embargo, en autos existen otros medios probatorios que acreditan su responsabilidad, desde que no sólo se ha probado el resultado lesivo sino que además se encuentra acreditada que la conducta desplegada por el menor infractor tiene contenido penal.

DECIMO: Asimismo para la determinación de la medida socio educativa a imponerse al menor infractor debe tenerse en cuenta que su finalidad, según lo dispuesto por el artículo 229 de Código de los Niños y Adolescentes es la rehabilitación del adolescente infractor, por lo que es imprescindible tener en cuenta el informe social y psicológico del menor investigado; en ese sentido del informe social de fojas noventiuno a noventidós se advierte que el adolescente debido a su situación económica inestable, el rol que asume con respecto a su familia y sus estudios han sido muy limitados debido a la falta de orientación y consejería referente a las consecuencias del consumo de alcohol y pautas de conducta, sugiriendo que reciba orientación psicológica; y del informe psicológico de fojas ochentidos se tiene que, no se ha encontrado en él indicadores significativos de algún problema mental mayor recomendándose consejería psicológica; asimismo, debe tenerse en cuenta que si bien en autos no se cuenta con el examen toxicológico o un examen de dosaje etílico, sin

OS SALAS
GO DE FAMILIA
E JUSTICIA DE INDIAS

embargo, ambas partes refieren que al momento de la comisión del hecho el infractor se encontraba en estado de ebriedad, lo cual debe ser considerado como una atenuante al momento de imponer una sanción; también debe tenerse presente que el hecho no llegó a consumarse quedando solo en grado de tentativa por lo que en aplicación del artículo 16 del Código Penal, puede disminuirse prudencialmente la pena, criterios que son tomados en cuenta, por lo que debe imponérsele una medida socioeducativa que garantice el cumplimiento de su objetivo.

DECIMO PRIMERO: De otra parte, la reparación civil en aplicación de los artículos 92 y siguientes del Código Penal, debe calcularse dentro de un margen objetivo de afectación patrimonial en relación al agente y a la gravedad de los hechos ocasionados en detrimento de la víctima en aplicación del artículo 93 del Código Penal, por lo que no habiéndose consumado el hecho el monto que se fije por concepto de reparación debe ser una suma prudencial atendiendo a los daños que se hubieren producido .

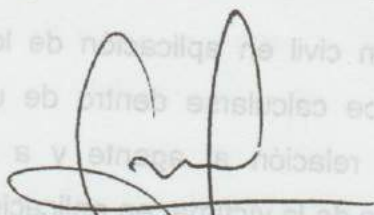
Por estas consideraciones y estando a lo dispuesto en el artículo 138 de la Constitución Política del Estado, de conformidad con lo dictaminado por la señora Fiscal Provincial en su dictamen de fojas ochentisiete a noventa impartiendo justicia a nombre de la Nación:

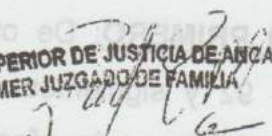
FALLO:

CONDENANDO al adolescente infractor **EDUARDO ELIAS MOLINA RAMIREZ**, por infracción a la ley penal considerado como delito contra la libertad -Violación de la libertad Sexual en grado de tentativa, en agravio de la menor de iniciales K.A.CH.R. e **IMPONIENDO** la Medida Socioeducativa de Prestación de Servicios a la Comunidad por un período de dos meses realizando tareas acorde a su aptitud en la Municipalidad Distrital de Cajamarquilla, sin perjudicar su salud, escolaridad ni trabajo; **FÍJESE** la reparación civil a favor de la menor agraviada en la suma de **DOSCIENTOS NUEVE SOLES**, debiendo el menor infractor en forma solidaria con sus padres o responsables abonar dicha suma mediante certificado de depósito

RAMOS SOLAS
BOBACON
URAZ
DE MICH

judicial del Banco de la Nación; consentida y ejecutoriada que sea la presente sentencia **OFICIESE** a la Presidencia de la Corte Superior de Justicia de Ancash³ y a la Municipalidad Distrital de Cajamarquilla, para la inscripción y el cumplimiento de la medida socioeducativa impuesta respectivamente, la que será supervisada por la trabajadora social del Equipo Multidisciplinario de esta Corte, debido a que no existe en esta provincia Centros Juveniles de Operaciones del Poder Judicial; asimismo se **DISPONE** el tratamiento psicológico de los menores (agraviada e inculpada) por intermedio del Equipo Multidisciplinario de esta Corte Superior. **NOTIFÍQUESE.**


DUHAMEL S. RAMOS SALAS
JUEZ (T) SEGUNDO JUZGADO DE FAMILIA
HUARAZ
CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE ANCASH


CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE ANCASH
PRIMER JUZGADO DE FAMILIA
Roxana Vanessa Rosales Maypú
SECRETARIA

FALLO:

CONDENANDO al adolescente infractor EDUARDO ELIAS MOLINA RAMIREZ, por infracción a la ley penal considerado como delito contra la libertad -Violación de la libertad sexual en grado de tentativa, en agravio de la menor de iniciales K.A.C.H.R. e IMPONIENDO la Medida Socioeducativa de Prestación de Servicios a la Comunidad por un periodo de dos meses realizando tareas acorde a su aptitud en la Municipalidad Distrital de Cajamarquilla.

³ Artículo 159.- Definición.- En un registro especial a cargo de la Corte Superior se registrarán, con carácter confidencial, las medidas socio-educativas que sean impuestas por el Juez al adolescente infractor. Se anotarán en dicho registro:

- a) El nombre del adolescente infractor, de sus padres o responsables;
- b) El nombre del agraviado;
- c) El acto de infracción y la fecha de su comisión;
- d) Las medidas socio-educativas impuestas con indicación de la fecha; y
- e) La denominación del Juzgado, Secretario y número del expediente.